

S. FRANCISCE DE PAVLA
Vera effigies S. Francisci de Paula ex Prothotypo quod Romæ in Palatio Vaticano conservatur

P O R
D. ANTONIO FRANCISCO
PIMENTEL (34),
CAVALLERO DEL ORDEN DE SANTIAGO, del Consejo de su Mag. en el de Ordenes;

EN EL PLEYTO
C O N
D. JOSEPH PIMENTEL Y RIBERA (33),
MARQUES DE MALPICA:

S O B R E
LA PROPIEDAD DE LOS MAYORAZGOS de Malpìca, Pobàr, Allariz, Requesens, y sus Agregados, que possee, en fuerza de la Sentencia de Tenuta, dicho Marquès de Malpìca, y se halla visto en la Instancia de Vista.

Num. 1. AS MATERIAS GRAVES, encomendadas à una docta pluma, no tienen facil disculpa en los desaciertos; mas si su expedicion, y desempeño pende de pluma de menor credito; en qualquiera menos acertada proposicion camina con menos riesgo en la censura: *Tantum habet* (decia Apuleyo) *nobilitas gravitatis, quantum habet vilitas excusationis.* Palabras, que, junto con la notoria justicia, que assiste à Don Antonio Francisco Pimentèl, desembarazaron los justos temores, que ocurrian, para no hacernos cargo de escrivir esta Alegacion en su favor: la que irà dividida en tres Puntos. En el primero se manifestarà, que entre Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Maria Zualart, padres de Don Joseph Pimentèl, actual Marquès de Malpìca, no intervino legitimo verdadero Matrimonio. En el segundo, que entre los susodichos tampoco intervino Matrimonio putativo. Y en el tercero, que Don Joseph Pimentèl es hijo ilegitimo de los mencionados, y por consiguiente, que no puede obtener la succession del Estado, y Mayorazgos, que se litigan.

2 Este rumbo nos pareciò el mas eficàz, y proporcionado, para manifestar la justicia de Don Antonio; pues como dixo el Obispo de las Galias Claudiano Mamerto, referido por el Cardenal Belarminio *in lib. de Script. Ecclesiast. anno* 440. todas las cosas se conocen, y convencen mejor por sus contrarios, como la luz comparada à las tinieblas, la vida con la muerte, y la verdad con la mentira: *Omnia* (dice) *dignoscuntur melius contrariorum comparatione, sic enim lumen tenebris, vita morti, veritas falsitati*; sì bien reconociendo procedemos destituìdos de aquella correspondiente literatura, que el citado Autor advierte deben tener los Abogados, à quienes se confie la manifestacion de iguales distancias: *Oportuit igitur* (sigue) *hascè distantias pro suis qualitatibus, sibi compotes sortiri Patronos, ut nec falsi latèret Defensor, nec veri vacaret Assertor.*

Mas

3 Mas antes de dexar correr la pluma en esta Alegacion, conviene hacer en ella diferentes Supuestos, assi para su mayor claridad, como para escusar la confusion de que en semejantes casos se quexa el Cardenal de Luca *discurs.* 69. *de Fideicom. num.* 2. ibi: *Quamvis tàm scribentes in contrarium, quàm alii, qui pro hac parte mecum scribebant, magnas, ac penè voluminosas æderent in formationes super singulis probationum speciebus, vel adminiculis, & conjecturis, quæ in hac materia deduci solent, cumulando Phalanger doctrinarum, ac Decisionum super earundem probationum, vel conjecturarum canonizatione, vel respectivè rejectione transcribendo Oppositores pro rejectione, seu insuficienti probatione plenè deducta; mihi tamen iste labor inanis videtur, dum pro meo sensu clara ineptia est, certam regulam statuere, seu veritatem desumere, ex doctrinis, & Decisionibus, quodque ob unum casum ita decisum, alter quoque pariformitèr decidi debeat.*

4 El primero: Que el haver obtenido en el Juicio de Tenuta Don Joseph Pimentèl, no le exonerò de la indispensable obligacion de probar concluyentemente, concurren en su persona las qualidades, y requisitos, que, bien por la ley, bien por la fundacion, se adviertan precisos, para succeder en estos Mayorazgos, ut doctissimè docet D. Paz *de Tenuta, cap.* 69. *per tot.* ubi ita concludit: *Constantèr itaque defendimus, victorem in Tenuta onus probandi respectu proprietatis in adversarium non transfundere, sed tanquam si uterque esset actor, & uterque reus, judicium finiendum, nulla possessori prærogativa data: cum origine Tenutæ attenta, prædicta missio in possessionem, magis facti, quam Juris adminicula contineat.*

5 El segundo: Que no se trata de probar filiacion natural, (pues no se duda por el Marquès de Malpìca, que por este medio, y titulo no tenia derecho à los Mayorazgos) en la qual no se puede dàr aquella physica prueba respecto del padre, que de la madre, y en que se camina por congeturas, y procede con menos justificacion, quando se trata solo de perjuicio del padre, que quando se trata, y versa perjuicio de otros terceros; ad rem Card. de Luca *de Fideicom. discurs.* 193. *num.* 7. ibi:

Quan-

Quando igitur de probatione filiationis quoad patrem impossibile est dare illam omninò certam, ac perfectam probationem, quæ dari potest in matre; ideòque receptum est, admittendas esse probationes præsumptivas, & conjecturales ad probabilitatis gradum ascendentes; clariùs verò, ac faciliùs, ubi non agitur de probatione naturali tantum, juxta alias proximè insinuatas causas, quo casu proceditur cum recepta distinctione, an agatur de præjudicio ipsius patris, aliquem agnoscentis in filium, vel in præjudicium tertii exibi deductis ::: & nihilominùs etiam quoad probationem naturalem tantum admittuntur præsumptiones, & conjecturæ.

6 El tercero: Que tampoco se trata de filiacion de hijos de padres de Matrimonio cierto, y que por el adulterio, que se imputa, se les contradice la legitimidad; por quanto en este caso, probado el Matrimonio, y la procreacion en casa de los padres, tienen à su favor los tales hijos la presumpcion de la ley; idem Luca ubi proximè, *num.* 8. ibi: *Sed agitur de probatione filiationis legitimæ, quia nempè probetur quis procreatus ex muliere, quæ esset alicujus uxor, quoniam tunc, non probato contrario, intrat præsumptio, quod censeatur filius ejus, qui est vir. Text. in leg. Filium, 6. ff. de His, qui sunt sui, vel alien. jur. text. in leg. Miles, 11. §. 8. & seqq. ff. ad Leg. Jul. de Adult.* Elegantèr Connanus *lib. 2. Comment. cap. 11. num. 6.* ibi: *Quæ peperit matrem esse constat: atqui maritus est matris non continuò pater est filii, quia potuit esse locus adultero; sola conjectura juris agendum est, quæ quem maritum esse videt, eundem & patrem existimat*; sì bien el Matrimonio por sì solo no es suficiente: por quanto junto con èl se requiere la cohabitacion de los padres *tempore conceptionis*; Surdus *cons. 1. num. 55.* ibi: *Nam ex solo Matrimonio non probatur filiatio, nec quis dicitur filius mariti ex eo solum, quia inter eum, & Bertam extaret Matrimonium, sed alia debent concurrere, ut quia tempore conceptionis habitaret cum marito, vel natus sit filius in domo mariti; sed si præter Matrimonium nihil aliud concurrat, non probatur filiatio.*

7 El quarto: Que no se trata de probar la filiacion para conseguir alimentos; en cuyo caso basta hacer sumariamente *qualis qualis probatio*; ut est constans,

&

& docet Faria *in Enucleat. Pract.* D. Covarr. *cap.* 17. *à num.* 16.

8 El quinto: Que tampoco se trata de probar filiacion para heredar Don Joseph à su padre Don Sebastian, y succeder en sus bienes Patrimoniales; pues en este caso, cediendo lo referido solo en perjuicio del padre, *sufficiunt probationes leviores*, y presumptivas, *juxta celebrem consilium Geminiani pluries à Rota receptum*; ut videre est apud Seraphin. *decis.* 1099. *&* 1282. *& decis.* 198. *repetit. in decis.* 310. *part.* 1. *Recent.* las que no se atienden, quando la filiacion se intenta probar (como puntualmente sucede en este Pleyto) para succeder en bienes Feudales, Mayorazgos, ò Fideicommissos, en que se versa perjuicio de tercero; ut cum aliis tanquam certum supponit Card. Tusch. *lit. M. conclus.* 129. *num.* 59. ibi: *Declara, quia quoad bona patris, & matris procedunt præsumptiones; secus si agatur de Feudo, Fideicommisso, & simili præjudicio tertii.* Nata. *cons.* 473. *numer.* 29. Jason. *cons.* 106. *col.* 2. *lib.* 1. Grat. *cons.* 62. *num.* 10. *lib.* 2.

9 Lo sexto: Que solo se trata de probar un Matrimonio no antiguo, que como cosa de hecho no se presume, y se debe justificar, y probar concluyentemente; Æneas Robert. *Rer. judicat. lib.* 2. *cap.* 18. *pagina mihi* 317. *in princ.* ibi: *Legitima Matrimonii conjunctio plenam veritatis probationem, & fidei monimenta desiderat.* D. Castillo *lib.* 5. *Controvers. cap.* 104. *num.* 2. cuya prueba incumbe à la Parte, que en èl se funda; Tusch. *dict. lit. M. conc.* 131. *num.* 4. ibi: *Regulam facias secundum Maschard. concl.* 1019. *quod ex quo Matrimonium non præsumitur, incumbat onus probandi asserenti.*

10 Cuyos supuestos han parecido necessarios; porque se tenga presente, que la prueba de la filiacion se adapta, y govierna, segun el fin para que se disputa: y para evitar la equivocacion tan perjudicial, que podia resultar de Doctrinas, que procediendo unicamente, ò en terminos de prueba de filiacion natural, ò para efecto de conseguir alimentos, indistintamente se aleguen, siendo falsas extrà de los citados casos, vicio comun de *consulentes*, como lo advirtiò el mismo Luca *de Regular. disc.* 9. *num.* 2.

num. 2. ibi: *Ex hac etenim distinctione pendebat determinatio, seu applicatio conclusionum, quæ hinc indè deducebantur, cum omnes in suis respectivè casibus essent veræ; punctus autem consisteret in applicatione juxta frequentiorem, ac penè generalem naturam quæstionum forensium, cum ex hoc, juxta adeò frequentèr insinuata, pendeant omnia æquivoca, quod, scilicèt, proceditur cum generalitatibus, sive cum Decisionibus, ac doctrinis, in sola litera, non reflectendo ad differentiam circunstantiarum inter casum controversiæ, & casus, de quibus ipse agunt.*

PUNTO PRIMERO.

MANIFIESTASE, QUE ENTRE Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Maria Zualart, padres de Don Joseph Pimentèl, actual Marquès de Malpica, no intervino verdadero Matrimonio.

11 EN el tiempo, que los hombres, guiados solo del Derecho Natural, vivian *more bestiarum*, como vagamente procreaban los hijos, no se hacia diferencia entre legitimos, naturales, ò incestuosos, segun Ciceròn *in Proœm. Rethoric.* ibi: *Fuit quondam tempus, quo magis homines passim bestiarum modo vagabantur, & sibi victu ferino vitam prorogabant, nec ratione animi quidquàm, sed viribus corporis administrabant, nondum Divinæ Religionis, non humani officii ratio colebatur, nemo nuptias viderat legitimas, incestos quisquam inspicerat liberos: & lib. 1. de Invent.* ibi: *Homines in principio silvestres erant, nec nuptias celebrabant legitimas, nec certos quispiam inspiciebant liberos*: y por tanto dixo el señor Arellano *lib. 4. de Ration. Civ. Imper. cap. 5. num. 2. Nam cum uno communi nomine filii jure naturæ appellantur::::*

12 Mas entrò la Ley Politica, quien por la mayor conservacion de las familias, y lustre de ellas (despues de la Divina, que por evitar la sensualidad, y materia de pecado, prohibiò todo trato ilicito, y de que podia resultar

tar ilegitimidad, teste Apostolo, *cap. 5. ad Ephes. & cap. 5. ad Galat. & 1. ad Corinth. cap. 6.*) constituyò diferencia entre el estado de las personas, teniendo à unas por legitimas, à otras por naturales, incestuosas, ò espurias, y señalando à cada una el lugar, y porcion en la casa, y bienes de sus padres, y familia, que pedian sus nacimientos.

13 De aqui naciò haverse apreciado en tanto la certeza de los Matrimonios, que en todas las Naciones, y Republicas, que se han governado con algun principio de razon, y policia, dispusieron sus Legisladores varias formalidades, y ceremonias, para contraerlos: contemplando, como prudentes, ser el fundamento, que afianzaba en los padres, el amor de sus hijos, y en estos la veneracion, y respeto al origen cierto de su sèr, y al estado publico la conveniencia de la propagacion, sin ofensa dè la castidad, de que escrivieron Alexand. ab Alexand. *lib. 2. Dier. Genial. cap. 5.* Tiraq. *in leg. Connubial:* Petr. Greg. *lib. 9. Sintagmat. cap. 5.* Rosin. *lib. 5. Antiquitat. cap. 37.* Revard. *lib. 4. Variar. cap. 12.* y asi dice Estrabòn *lib. 15. Histor. Indor.* que entre estos havia una dignidad, llamada *Præfectus Urbis*, à cuyo cargo estaba saber las edades, nacimientos, y costumbres de los Ciudadanos: *Apud Indos erant Urbis Præfecti tertii ordinis, natiVitates, ætates, & mores præscutantes*; siendo el fin, como dice Julio Pollux *lib. 3. Honomasticon. cap. 2. Ne forte filii legitimi per Nothos haberentur, & Nothi insimul cùm legitimis tàm substantiam parentum, quàm Magistratum officia adipiscerentur.*

14 Y los Romanos, que resplandecieron mas en la razon politica de su Govierno, establecieron, que el Matrimonio se autorizasse con cierta formalidad de palabras, interviniendo un solemne sacrificio, en que se daba el Pan Farreo, hallandose presentes con el Sacerdote diez Testigos, como lo dice Ulpiano *in Fragm. tit.* 10. de cuyas solemnidades hizo mencion el Concilio Lateranense II. *cap.* 15. y el Toletano III. *cap.* 10.

15 Siendo de notar, que hasta la Antiguedad reconociò el acto de contraher Matrimonio por de tanta gravedad, respeto, y veneracion, que se esmerò en solemnizarlo

zarlo con repetidas ceremonias, todas graves, y de religion entre ellos; y asi, *Auguria capiebantur, sacrificio Panis Farreus adhibebatur, Junonis Pronubę nomen invocari solebant, flammeo caput velabatur, nefasque erat nuptiarum solemnia sine sacrificus iniri, & celebrare*: teste Æneo Robert. *lib.* 2. *Rerum Judicat. cap.* 12. Y Plutarco *in præcept. nuptialib.* refiere, *quod apud Romanos Cæreris Sacerdos adhibita sacra oratione conjuges legitimo, ac solemni vinculo conjungebat*; de quo etiam Petr. Greg. *lib.* 9. *Sintagm. cap.* 17. *per totum*: siendo de admiracion no corta, que aquellos, en quienes faltaba la luz de la verdad, tuviessen el Matrimonio en tanta veneracion, que su origen, y formacion lo atribuyeron ciegos à sus falsos Dioses; ut refert Dionys. Alicarnas. *in Præceptis de Orat. Nuptial. construenda*; Tacit. *de Morib. German.* Y Quintiliano *declamat.* 347. ibi: *Vos profectò dii conjugales*; al passo, que los Catholicos, que lo veneramos por Sacramento, reconocemos por su principio, y causa primera la ordenanza Divina, mencionada *in cap.* 12. *caus.* 31. *quæst.* 1. ibi: *Deus masculum, & fœminam propagandi generis causa nuptiali castitate conjunxit, & in cap.* 3. *dist.* 26. ibi: *Nuptiarum ergo copula, quia dei mandato perficitur, non potest dici peccatum*; Text. *in cap. unico de Voto, in* 6. ibi: *Matrimonii vero vinculum ab ipso Ecclesiæ capite Rerum omnium conditore in Paradyso, & in statatu innocentiæ institutum, unionem, & indisolubilitatem acceperit*; cum pluribus Didac. Perez *in Leg.* 1. *tit.* 1. *lib.* 5. *Ordinam. lit. B.* & D. Gonzal. *in cap.* 1. *de Sponsal. & Matrim. num.* 15. Basil. Pont. *lib.* 1. *de Matrim. cap.* 5. Concilium Constantiense *sess.* 15. (adonde se reprobò el articulo octavo de Juan de Hus, que negaba los siete Sacramentos) Colonniense *part.* 7. *cap.* 1. Augustense *cap.* 15. y el Moguntino *cap.* 1. definido yà por de Fè por el Sagrado Concilio Tridentino *de Sacram. in gen. sess.* 7. ubi Barbos. cum pluribus, *num.* 2. & 3.

16 Y por ser el Matrimonio el unico demonstrativo de la legitimidad de la prole, el Jurisconsulto Ulpiano en la *ley* 6. *ff. de Stat. Hom.* difiniò ser hijo legitimo el procreado por el varon de su legitima muger, en estas breves, quanto expressivas palabras: *Filium eum diffinimus, qui ex vi-*

viro, & uxore ejus nascitur: y el Jurisconsulto Paulo en la *ley 5. ff. de in Jus vocando*, declarò ser padre, à quien el contrato del Matrimonio señalaba, y demonstraba ser origen de su hijo: *Pater vero est, quem nuptiæ demonstrant*; de modo, que à uno, y otro Jurisconsulto, para probar la legitimidad del hijo, les pareciò ser necessario justificar, como principio indispensable, el Matrimonio de sus padres: por quanto siempre el Derecho quiso, que el Matrimonio fuesse cierto, para que la legitimidad de los hijos no fuesse dudosa.

17 Por cuya causa en los tiempos primeros de la Iglesia se celebraban con solemnes formalidades, assi para su mayor publicidad, como para que todos los Fieles, si llegaba el caso, pudiessen testificarlos, como lo dice el Sumo Pontifice Leon *in cap. 4. caus. 30. quæst. 5.* ibi: *Et ita secundum Legem, & Evangelium publicis nuptiis in conjugium siquidem sumendo.* Evaristus *in cap. 1.* y los Concilios Carthaginense IV. y Arelatense en los *capitulos 5. & 6. ejusd. caus. & quæstionis.* D. Hieron. *in Parabolis*, ibi: *In plateis tuis aquam divide, id est, filium tuum, ac filiam aliis nuptui trade, & hoc manifestate cum pluribus sociis.* Y por tanto dixo el Æneas Roberto *Rer. Judicat. lib. 2. cap. 17. pagin. mihi* 504. *Nulla autem in conjungiis probatio plenior, potiorque haberi solet, quam si propinquis, amicis, vicinis scientibus Matrimonium palàm contrahatur.* Lo mismo enseñan Decius *cons.* 133. *num.* 3. Oldrad. *cons.* 256. Mascard. *de Probat. concl.* 1029. D. Covar. *in cap. Alma Mater, part. 1. §. 2. num.* 4. Menoch. *cons.* 15. *num.* 12. vers. *Tertiò.* Petr. Barbos. *in leg. Si alienam, num.* 75. *ff. Solut. Matrim.* Simon de Pretis *cons.* 134. *num.* 5.

18 Y assi, Apuleyo *lib. 6.* fuè de sentir, que los Matrimonios, celebrados en secreto, y sin numerosos Testigos, eran unas conjunciones fraudulentas, mas para pretextar con el nombre de Matrimonio la torpeza, que con el animo de hacer verdadero desposorio: y el Athen. *lib. 5. cap. 1.* expressò, que era costumbre, y ley inviolable, que à su celebridad se siguiesse un combite pùblico, para que sirviesse de perpetuo testimonio, ibi: *Sic enim moribus, & legibus est, ut in nuptiis epulum fiat, tùm pro testimonio id sit*: cuya publicidad igualmente se en-

encarga por las Leyes de estos Reynos; *ut constat ex dict. leg. 1. tit. 1. lib. 5. Ordinam.* ibi: *Y todo casamiento se faga concejeramente, y no à hurto; de guisa, que si fuere necessario, que se pueda probar con muchos*: y la ley 1. y siguientes del *tit. 3. partit. 4.*

19 En cuya atencion, zelosissimos los Santos Padres, procurando, que en todo tiempo constassen los Matrimonios, ordenaron se celebrassen publicamente, como lo estableciò el Sumo Pontifice Leon IV. *in Epist. de Cura Pastor. prope finem*, ibi: *Omnibus Plevibus denuntiatè, ut nullus uxorem accipiat, nisi publicè celebratis nuptiis.* Y el Concilio Vernense sub Stephano III. *en el cap. 15.* promulgò el mismo precepto, y que se observasse sin distincion de personas, el qual se ha renovado en todos siglos por la Iglesia, como se acredita de los Decretos Conciliares, expedidos à fin de desterrar los Matrimonios clandestinos, las frequentes dudas en razon de la certeza de la celebridad de tan alto Sacramento, y los gravissimos excessos, y pecados, que con la apariencia de Matrimonio, cada dia se cometian, fingiendo uno, y otro delinquente su santa union, para librarse del temporal castigo de las Leyes, siendo en la realidad un voluntario pernicioso lazo de maldad, y torpeza; Concil. Ravennatense II. sub Clemente V. *cap. 19.* Lateranense sub Innocent. III. *Can. 5.* Turonense sub Nicolao V. *cap. 12.* Toletanum sub Sixto IV. *cap. 17.* Senonense sub Clement. VII. *cap. 39.* con otros muchos, que refiere, y exorna con repetidas autoridades el señor Gonzalez *in cap. 3. de Clandest. Desponsat. à num. 5.* en los que se estableciò, que antes de contraherle, precediessen las tres pùblicas Denunciaciones en la Iglesia, y que se celebrasse solemnemente en ella en presencia del Sacerdote; y assi dixo Señor San Ambrosio *lib. 9. Epist. 1.* que en donde faltaba igual solemnidad, no podia intervenir verdadero Matrimonio, ibi: *Nam cum ipsum conjugium velamine Sacerdotali, & benedictione sanctificari oporteat, quomodò potest conjugium dici, ubi non est ista fidei concordia?*

20 Pero no siendo bastantes todas estas prohibiciones, para impedir tan perjudiciales inconvenientes, como

se

se seguian de contraherse, ò fingirse Matrimonios secretos, ni el rigor con que los censuraban los Sagrados Canones, ni el severo castigo de las Leyes: deseando el Santo Concilio de Trento (el que, en conformidad, y observancia del *capitulo 2. sess. 25. de Reformat.* hizo publicar en todos sus Dominios el Señor Emperador Don Carlos V. ut refert Barbos. *in Notis ad dict. cap. num.* 1. ibi: *In executionem præsentis Decreti Carolus V. Imperator, non solum Hispaniæ, ubi regnabat, sed Germaniæ, ubi imperabat, & omni orbe recipi Concilium Tridentinum curavit*: executando despues lo mismo su hijo el Señor Phelipe II. por Decreto, que expidiò para toda su Monarquìa el dia 21. de Julio de 1564. ut refert Illescas *in Histor. Pontif.* en la Vida de Pio IV. y Don Balthasar Porreño en la Historia de Phelipe II. *cap.* 13. & cum aliis idem Barbosa *ubi supra num.* 2. y principalmente, que se publicasse, y recibiesse en Flandes, en donde se figura celebrado el Matrimonio de Don Sebastian Pimentèl con Doña Inès Maria Zualart, lo nota Altsinger. *lib.* 5. *de Bello Belgico ad annum* 1556. & Flam. Strad. *de Bello Belgico*, *lib.* 5. *ad dict. ann.* lo que ha sido preciso advertir, pues como dice el Anacleto Reinfestuèl *in lib.* 4. *Decret. tit.* 3. §. 3. *num.* 116. *Verum hoc* (esto es, los Reynos, donde fuè, ò no publicado, y admitido el Tridentino) *quia facti est ulterius non deducimus, sed in casu emergenti cuibis Judici examinandum, & indagandum relinquimus, an in loco, de quo est casus, Concilium Tridentinum promulgatum sit, necne*) arrancar de una vez los graves pecados, que en ofensa, y vulneracion del Sacramento se cometian debaxo de su nombre, y velo, contrayendo dos, ò mas Matrimonios, subsistiendo el primero, ò pretextando este sagrado vinculo, para escudo de una vida licenciosa.

21 Estableciò en la *sess.* 24. *cap.* 1. *de Reformat. Matrim.* que antes de celebrarle, se amonestassen los contrayentes tres veces en la Iglesia por el proprio Parrocho, à menos que el Ordinario dispensasse las Amonestaciones, precediendo para ello justas causas: y que publicadas, ò dispensadas, no pudiessen celebrarlo, sino estando presente el Parrocho, y dos, ò tres Testigos; y

que

que dicho Parrocho tuviesse un libro, que guardasse con toda custodia, en que escriviesse los nombres de los contrayentes, testigos, dia, y lugar de la celebracion, declarando por nulos, irritos, y de ningun valor, y efecto los contratos de Matrimonio, que no se hiciessen debaxo de la citada indispensable forma, ibi: *Verum cum Sancta Synodus animadvertat prohibitiones illas, propter hominum inobedientiam jam non prodesse, & gravia peccata perpendat, quæ ex iisdem Clandestinis conjugiis ortum habent; præsertim verò eorum, qui in statu damnationis permanent, dum priore uxore, cum qua clàm contraxerant, relicta, cum alia palàm contrahunt, & cum ea in perpetuo adulterio vivunt, cui malo, cum ab Ecclesia, quæ de occultis non judicat, sucurri non posit, nisi efficaciùs aliquod remedium adhibeatur; idcircò Sacri Lateranensis Concilii sub Innocencio III. celebrati vestigiis inhærendo, præcipit, ut in posterum, antequam Matrimonium contrahatur, ter à propio Parocho tribus continuis diebus festivis in Ecclesia inter Missarum solemnia publicè denuncietur inter quos Matrimonium sit contrahendum.* Et infrà: *Nisi Ordinarius ipse expedire judicaverit, ut prædictæ denuntiationes remittantur, quod illius prudentiæ, & judicio Sancta Synodus reliquit; qui aliter quam præsente Parocho, vel alio Sacerdote, de ipsius Parochi, seu Ordinarii licentia, & duobus, vel tribus testibus, Matrimonium contrahere attentabunt, eos ad sic contrahendum Sancta Synodus omninò inhabiles reddit, & hujusmodi contractus irritos, & nullos esse decernit, prout eos præsenti Decreto irritos facit, & annullat.* Et infrà: *Habeat Parochus librum, in quo conjugum, & testium nomina, diemque, & locum contracti Matrimonii describat, quem diligentèr apud se custodiat.*

22 En virtud de cuyo saluberrimo conciliar Decreto,

to, dice el Doctissimo, quanto noticioso Cabasucio *in sua Notit. Ecclesiast. Historiar. Concilior. & Canon. secul. 16. Ecclesiæ, pagin. mihi 597. num. 53.* se atajaron, y cortaron de una vez los innumerables litigios, suposiciones, fraudes, engaños, y falsos juramentos, que sobre la certeza de los Matrimonios frequentemente se experimentaban, ibi: *Saluberrimum utique Decretum, quo innumeræ lites, inextricabiles anfractus, & ambages, perjuria, & nuptiarum incertitudines, partium fraudes, & deceptiones, quarum una neget, altera asseveret, & dejeret intervenisse clandestinas conventiones, unde rebus non probatis transitus ad posteriora non conjugia, sed adulteria, prioribus clandestinis stipulationibus coram Deo in suo robore perdurantibus: quæ omnia incommoda, & crimina hoc Tridentino Decreto præciduntur*; y aun por esso dice el Segura Dabalos *in Director. Judic. Ecclesiast. part. 2. cap. 15. num. 10.* que los Jueces Eclesiasticos, y sus Notarios *ægrè ferunt, Matrimoniales lites, quibus Tribunalia plena erant post Concilium Tridentinum à Foro esse exterminatas.*

23 Por quanto siendo yà forma substancial de este Sacramento la presencia del Parrocho, y Testigos, como es constante; & docet Salcedo *in Practic. Crimin. Canonic. fol. 275. col. 2.* ibi: *De substantia Matrimonii est, quod coram Parocho, & duobus, vel tribus testibus fiat, quod si hoc omittatur nullum est Matrimonium. Quod ex dict. Concilio manifestè colligitur, quia clausula Decreti irritantis, &c.* que ni en la mas urgente necessidad se puede omitir, Gutierrez *de Matrimon. cap. 61. num. 4.* Basil. Pont. *eodem Tractat. lib. 5. cap. 6.* cum pluribus Barbos. *ad dictum Decret. num. 164.* ibi: *Data etiam urgente necessitate minimè posse Matrimonium absque Parochi præsentia, vel aliàs non servata forma Concilii, celebrari, quia absolutè in hoc Decreto irritatur Matrimonium absque Parocho.* Novissimè omnia complectitur Pater Petrus Murillo, & Velarde *in Curs. Jur. Canonic. Hispani, & Indici, tom. 2. lib. 4. Decret. tit. 3. num. 54.* ibi: *Quippè assistentia Parochi, & testium requiritur per modum formæ substantialis, & solemnitatis necessariò requisitæ ad valorem Matrimonii, quam non potest supplere bona fides, vel inculpabilitas, vel ne-*

necessitas contrahentium::: cum pluribus PP. Salmaticens. *tract. 9. de Matrimon. cap. 8. punct. 2. num.* 13. Cardinalis Tolet. *in Instruct. Sacerdot. lib. 7. cap. 6. num. 7.* en donde no se encuentra observada, cessa toda disputa, litigio, y controversia, como està claro, y mas haviendose quitado por este Decreto todos los Matrimonios presumptos; Peregrin. *de Fideicom. artic. 44. numer. 74.* Trentacinq. *Variar. resolut. lib. 1. tit. de Legitim. resol. 3. num.* 18. Marta *de Succes. Legal. part. 1. quæst. 8. articul. 5. num.* 16. Spino *in Specul. Testam. gloss.* 15. Jul. Capon. cum pluribus *Discept. Forens. tom. 4. discept. 266. cap. 1. per totum.*

24 Y assi, quien para obtener alguna succession, ò para otros efectos, se fundare en ser hijo legitimo, es necessario, que plenamente justifique el Matrimonio de sus padres, y no como quiera celebrado, sino es con arreglo à la forma, que se prescrive en dicho conciliar Decreto; Pegas *de Exclus. intrus. success. & erect. Majorat. cap. 9. num.* 564. ibi: *Quia tunc tenetur non solum probare esse legitimum, & justificare filiationem, sed, & ostendere Matrimonium esse cum Patre contractum, & celebratum in facie Ecclesiæ. Leg. Non nudis, 14. C. de Probat.* ubi August. Barbos. tradit in terminis; Alva *cons. 293. numer. 4.* Menoch. *lib. 6. præsumpt. 54. numer.* 20. Valenz. *cons. 128. num. 97. & cons. 167. num.* 15. Nicolaus Everard. *cons. 106. numer. 1.* ibi: *Tamen non sequitur, quod propter ea sit probatum, eos in facie Ecclesiæ Matrimonium contraxisse, quia Matrimonium etiam clandestinum dicitur Matrimonium, & sic non sequitur necessariò, contraxerunt Matrimonium, ergo contraxerunt in facie Ecclesiæ, & cum debitis solemnitatibus, quia non probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse; leg. Non hoc, C. Unde cognati, & leg. Neque natales, C. de Probat.* Lo qual procede, sin embargo, que se dispute por incidencia del Matrimonio, y solo para el efecto de la legitimacion de la prole, como en el caso presente sucede; ut doctè advertit noster Aguila ad Roxas *de Incompatibilitate Majorat. part. 8. cap. 2. numer.* 55. ibi: *Nec enim quoad filiorum legitimitatem sufficit, quod de Matrimonio incidenter tractetur, quo ca-*

su

ſu ſufficiat præſumptivè probari, ut ex Marta ibidem docui: Licet enim incidenter tractetur de Matrimonio adhuc tamen probari debet eſſe contractum juxta novam Concilii ſolemnitatem. Ideoque licet præſumptivam probationem admittas hodie, ea tamen cum qualitatibus novè conſtitutis probanda eſt, nec ſufficiet Matrimonium probare ex ſponſalibus cum copula ſubſecuta, & ex decennali cohabitatione cum maritali tractatu, niſi ſimul ſolemnitas Concilii ſupponatur, & allegetur : ubi alios dat.

25 Y la prueba mas concluyente, y menos ſoſpechoſa, *imò* la unica, del Matrimonio, es la Partida, Mote, y Fè de los Deſpoſorios, ſacada del Libro del Parrocho, donde eſtè ſentado el contracto, con la formalidad, que ſe previene por el Santo Concilio; Barboſa *de Offic. Paroch. 1. part. cap. 7. à num. 6.* Gutierrez *de Matrimon. cap. 6. num. 9.* ibi: *Parochus tenetur habere librum, in eoque ſcribere Conjugum, & Teſtium nomina, locum, & tempus contracti Matrimonii ſub culpa mortali; quia hoc tendit in finem vitandi lites, & ut Eccleſiæ conſtet de Matrimonio.* Gratian. *diſcept. 15. num. 22.* Surdus *deciſ. 70. num. 13.* Genua *de Script. privat. lib. 5. quæſt. 6.* ubi *num. 5.* cum Lancelloto Gallia, ait: *Vanum jam eſſe ſuper hoc diſputare.* Cum aliis Fermoſ. *ad cap. 2. & 3. de Offic. Archipresbyt. quæſt. 1. num. 16.* la qual por sì ſola es prueba concluyentiſsima: y aſsi dixo el miſmo Barboſa *ſuper dict. Decret. Trident. cap. 1. num. 196. Unde ex partita deſumpta ab hoc libro, etiam mortuis Teſtibus, & Parocho ſcribente, abſque aliis probationibus, plenè probari Matrimonium;* concludunt Cavalcanus *deciſ. 12.* :::

26 Y quando la prueba del Matrimonio no ſe conſidère ceñida à la Partida authenticamente ſacada del Libro del Parrocho, y ſe pueda juſtificar tambien por Teſtigos, y otros medios, ſegun los textos *in capp. 5. 11. & 12. Qui filii ſint legitimi*, como parece lo inſinùa el Cardenal de Luca *de Matrimonio, diſcurſ. 6. num. 4.* principalmente quando ſe trata de ſu averiguacion para la legitimidad de los hijos; acerca de lo qual parece, que el Tridentino no innovò, ni corrigiò el Derecho antiguo, como lo reſolviò la Sacra Rota coram Peña *deciſ. 1200.*

num.

num. 9. ibi : *Postremò non obstat, quod non constaret de Matrimonio legitimè contracto inter Joannem, & Tuliam coram Parocho, juxta formam Concilii Tridentini; quoniam fuit, responsum, quod cum hìc ageretur de Matrimonio ad effectum legitimitatis, Concilium circa istam probationem nihil de novo induxit, ut alias Congregatio Sacri Concilii Interpretum in casu simili, ibi proposito, respondit.* Ex multis Giurba *ad Consuetud. Mesanens. cap. 1. glos. 1. num. 39.* ibi : *Verum denique Matrimonium est, quod probatur Testibus affirmantibus, se fuisse præsentes, quando vir, & mulier solemni mori Matrimonium contraxerunt; vel quando confectum appareat instrumentum principalitèr de ipso contractu Matrimonii.*

27 Lo cierto es, que no constando en el Libro de la Parroquia, resulta prueba eficacissima de no haverse contrahido, y tiene el que lo niega su intencion probada; Rota coram eodem Peña *decis. 1322. num. 5.* ibi: *Quia cum Matrimonium inter Joannem, & Tuliam præsupponeretur celebratum post Concilium Tridentinum sess. 24. de Reformatione, cap. 1. §. Habeat, & teneantur Parochi habere Librum, in quo Conjugum, & Testium nomina, diemque, & locum contracti Matrimonii describant, quæ diligentèr apud se custodiant: in hoc casu facta diligentia in Parochia, in qua Joannes, & Tulia cohabitaverant, non potuit inveniri notula descripta in Libro Parochi super hoc Matrimonio: unde magnum signum oriebatur ad credendum non fuisse contractum; cum ex dispositione Concilii Matrimonium describi debuisset, & à communitèr accidentibus Matrimonia describi soleant; ex qua inspectione probabilitèr credebatur, vel probata negativa, Barth. cons. 81. incipit : Martinus Forniconis, num. 2. Decc. cons. 424. incipit: Proponitur, num. 19. & cons. 467. incipit : Benè, & consultè, num. 12.* versiculo : *Ista enim negativa: vel saltim magnum adminiculum ad Matrimonium excludendum.*

28 Por quanto, como dice el Phelipe Decio *in dict. cons. 424.* citado por la Rota : *Negativa probatur hoc modo*

do, inspecto Testamento non reperitur, quod ibi vitio legatum sit: ergo non fuit legatum, ita Barth. dicit in leg. fin. per illum textum, Cod. de Rebus credit. & idem ibi dicit de Libro Matriculæ, in quo Scholaris non sit descriptus. Lo mismo, y con las proprias voces, repite el consejo 467. Cardinales Tusch. *liter.* N. *conclus.* 30. *num.* 38. ibi: *Probatur negativa, & actum non intervenisse, eo ipso, quod non reperitur scriptus in illo Libro, in quo scribi debuit*; Alexand. *dict. cons.* 55. *num.* 25. *lib.* 4. Parej. cum pluribus *de Instrument. edict. tit.* 5. *resolut.* 7. *num.* 41. ibi: *Puta per inspectionem Regestorum, seu Librorum, in quibus consueverunt provisiones hujusmodi registrari.* Et num. 44. ibi: *Apud nos hæc negativa satis remanebit probata, si Commentariensis, aut Officialis sub cujus custodia, authoritate publica, similes Libri reperiuntur, attestetur de illa per inspectionem, & revolutionem illorum, & in calce se subscribat.* Idem Parej. *tit.* 7. *resolut.* 10. omninò videndus *à num.* 12. Begnudel. Bass. *in sua Bibliotheca Juris, tom.* 3. verbo: *Negativæ, num.* 1. 31. 33. *&* 37.

29 Novissimè el doctissimo Abogado Romano Don Domingo Ursaya en sus Ecclesiasticas Dissertaciones, impressas en Venecia año de 1724. *tom.* 1. *part.* 2. *dissert.* 1. *num.* 19. ibi: *In Libro Matrimoniorum deficit descriptio, seu adnotatio controversi Matrimonii; & proindè potius argumentum urget pro illius non existentia, seu non probatione.* Et *dissertat.* 3. *ejusdem tom. & partis, num.* 24. ibi: *Quod clariùs comprobavit subsecutum factum ejusdem Parochi, qui tale assertum Matrimonium ::: in Libro ad hunc effectum retento, non adnotavit: Signum evidens, quod illud non fuit reverà contractum*; quibus in locis plures refert, & varias Decisiones Sacræ Rotæ congerit. Y mas nuevamente el señor Don Ignacio Joseph de Ortega y Cotes *in Additionibus ad D. Covarrub. in lib.* 4. *Decret. part.* 2. *cap.* 6. *num.* 35. en donde con el Barbosa, Gutierrez, Sanchez, Molina, Zevallos, y Mascardo, lo comprehendiò todo con la mayor destreza, ibi: *Et planè probat liber hic, contractum Matrimonium fuisse ::: è converso pro negativa, ait, probari, non fuisse contractum Matrimonium ex transcriptionis defectu.*

30 Luego faltando, como falta, la Fè, y Partida del

Ma-

Matrimonio, que ſe intenta animoſamente perſuadir, celebrò Don Sebaſtian Pimentèl con la Doña Inès Maria Zualart, reſulta increìble ſu celebracion; y por conſiguiente, que el actual Marquès de Malpìca ſe halla deſtituìdo del medio directo, eficàz, y regular, con que debia probarlo; *juxta dict. num.* 24. Y aſsimiſmo, que ſe halla concluyentemente fundada la negativa, que Don Antonio Franciſco Pimentèl hace de haverſe contrahido entre los referidos tal Matrimonio, ſegun las immediatas doctrinas; con lo que deſde luego debiamos contentarnos, para eſperar firmemente la reſolucion à ſu favor.

31 Mas como los litigios ſiguen, para ſu mayor, ò menor recomendacion, la fortuna, y eſtado de los Litigantes, y las acciones, que reſpecto de gente humilde, fueran deſpreciables, ſe reputan, y gradùan por graviſſimas, ſiendo entre Poderoſos, como advirtiò Salluſtio *in Catilin.* ibi: *Qui dimiſi in obſcuro vitam agunt, fama, atque fortuna eorum pares ſunt; qui vero magno imperio prædìti in excelſo ætatem agunt, eorum facta cuncti novere mortales*: y la preſente controverſia ſe ha grangeado la eſpectacion del Reyno, no porque ſe advierta ſu deciſion dudoſa, sì ſolo por las ſuperiores circunſtancias de las Partes; es preciſo hacernos cargo, y deſvanecer los medios obliquos, de que con empeño ſe ha valìdo, y vale Don Joſeph Pimenrèl para perſuadir el Matrimonio de ſus padres: Por quanto de eſte modo reſultarà mas acriſolada la notoria juſticia de Don Antonio Franciſco Pimentèl; pues como exorna el ſeñor Vela *diſſert.* 48. *n.* 4. en ello conſiſte el mas eficàz fundamento de todo Litigante; en tanto grado, que el Baldo dixo *in leg. Precibus, Cod. de Impuber. & aliis ſubſtit. Ferro viam veritati aperit, qui per contraria tranſit.*

32 Valeſe lo primero de un Papel ſimple, eſcrito en Francès, que traducido à nueſtro Idioma, dice: *Yo el infraſcripto, confieſſo haver recibido del Señor Don Fernando Zualart Eſcudero, Señor de San Martin, la ſuma de* 4Ʊ. *peſos, y eſtos en Dote de Madama Inès Zualart ſu hija, y mi muger. Fecho en Bruſelas à* 26. *de Enero de* 1688. y la firma en Caſtellano dice: *Don Sebaſtian Pimentèl,*

(Mem.

(Mem. *num. 76.*) Con cuyo Instrumento intenta persuadir Don Joseph Pimentèl, resulta justificado à su favor el Matrimonio de sus padres; porque no pudiendo, sin Matrimonio, subsistir la Constitucion de Dote, juxta textum *in leg. Cum multæ, Cod. de Donat. & in leg. Licet, ff. de Jure Dotium*; D. Paz *de Tenuta, cap. 57. num. 219.* esta justificada, por necessaria consequencia debe resultar justificado el Matrimonio; pero este medio, como futil, y propuesto con notoria resistencia de Derecho, se elide, y desvanece irrefragablemente: *ex sequentibus.*

✳ 33 *Primum*: Por ser constante, que el instrumento dotàl no es prueba del Matrimonio; *Text. in leg. Donation. 31. ff. de Donat.* ibi: *Neque enim tabulas facere Matrimonium*; ubi Gloss. Robert. *dict. cap. 17. pag. 199. in medio.* Rota ex multis apud Burat. *decis. 530. num. 17. in fin.* ibi: *Instrumentum Dotale non probat Matrimonium, etiam si de eo fiat mentio*, y mas en perjuicio de tercero; Pegas *de Exclus. inclus. success. & erect. Majorat. Cap. 9. n. 568.* ibi: *Neque per instrumentum Dotis, ac donationem propter nuptias continens nominationem conjugum, probatur Matrimonium in præjudicium tertii, licet probet in præjudicium conjugum*; Paleot. *de Noth. & spuriis, cap. 19. num. 10.* D. Gonzalez cum aliis *in Notis, ac text. in cap. Illud de Præsum. num. 7.* Cardin. Tusch. *litera M. conclus. 129. num. 50.* ibi: *Item instrumentum Dotale non probat Matrimonium, nisi alia concurrant, prout honestas Matronæ, Personarum æqualitas, sanguinis Dignitas, & alia verisimilia, quod habitaverint simul continuò, quod se tractaverint ut tales, & à vicinis habiti fuerint tales, alias non probatur.* Socin. *dict. cons. 39. num. 5. in fine libri 1.* Ninguno de estos adminiculos (à excepcion del *honestas Matronæ*, que suponemos) se encuentra en este caso, como resulta del Memorial Ajustado, y resultarà de lo que en esta Alegacion se irà fundando: Y procediendo lo referido en terminos de un Instrumento pùblico, què fé puede merecer un simple Papel?

34 *Secundò*: Por ser igualmente regla cierta en todos Derechos, que la Escritura privada, ò Papel simple, nada prueba, ni merece fé, ni credito alguno; *Text. in leg.*

119.

119. *tit.* 18. *part.* 3. en la que igual modo de probar se llama desvarìo, ibi: *Desvariadas maneras de prueba usan los homes en Juicio, para probar sus entenciones::: Text. in leg.* 121. *eodem*; *Text. in cap. Scripta*, 2. *de Fide Instrument.* ubi Gloss. & Abb. Panormitan. & D. Gonzalez *in ejus Commentar.* præcipuè *num.* 6. *Text. in leg.* 5. *&* 6. *C. de Probat.* cum pluribus Genua *de Script. privat. lib.* 1. *quæst.* 3. *per totam*; Pareja *de Instrument. edict. tom.* 1. *tit.* 1. *resol.* 3. §. 5. *à num.* 2. Decian. *cons.* 33. *num.* 110. *volum.* 1. Decius *cons.* 611. *num.* 4. *&* 5. cuyo asserto es tan firme, que con el *capit.* 1. *de Fide Instrument.* vers. *Non possumus*, y otras autoridades, dice el Genua *ubi supr. num.* 19. *Amplia tertio, ut nec Suppremus Princeps facere possit, ut ipsi Scripturæ privatæ plena fides adhibeatur.*

35 Tertiò, & quidem principalitèr: Porque el citado Papel se halla redarguìdo de falso civilmente; y por Don Joseph Pimentèl, que lo presentò, no se ha comprobado en la forma prevenida en la *ley Comparation.* 20. *C. de Fid. Instrumentor.* ni en su razon ha practicado la menor diligencia; en cuya conformidad es inconcuso por Derecho no deberseIe dàr fee, ni probar en manera alguna; *Text. in leg.* 115. *tit.* 18. *part.* 3. & ibi D. Gregor. Lop. cum innumeris Noguer. *alleg.* 25. *à num.* 253. latè Pareja *de Instrument. edict. dict. tit.* 1. *resol.* 3. §. 2. *numer.* 33. ibi: *Tertio solet, etiam instrumentum de falso redargui civilitèr, qua redargutione tempore congruo facta, per illum adversus quem instrumentum producitur, ipsum nullatenus probationem inducit, & viribus prorsus evacuatur, donec per adversam partem comprobetur.* D. Covar. *Pract. cap.* 22. *num.* 1. *&* 6. Barbosa *in dict. cap.* 2. *de Fide Instrument. num.* 2. Maresc. *lib.* 1. *Variar. cap.* 79. *num.* 1. *& cap.* 82. *num.* 17.

36 *Quartò*: Porque aunque dicho Papel fuera cierto, que no es, nada probaba à favor del Marquès; por quanto las palabras, *y mi muger*, que en èl se hallan, como merè enunciativas del Matrimonio, *minimè eum probant, imò*, ni inducen la menor presumpcion de haverse contrahido; Gratian. *Discept. Forens. cap.* 111. *lib.* 2. *num.* 90. cum pluribus Genua *de Scriptur. privata, in tract. de Verbis enuntiativis, lib.* 1. *quæst.* 3. *à num.* 1. Cyriac. *contro-*

tro-

troverſ. 244. *numer.* 59. *lib.* 2. Ciarlin. *Controverſ. Forenſ. cap.* 108. *num.* 10. Cuya doctrina principalmente procede, quando de las palabras enunciativas ſe ſigue perjuicio à tercero, y conveniencia, ò interès à la perſona, à cuyo favor ſuenan; idem Genua cum Cœphalo, Caſanate, Riminaldo, & aliis, *dict. quæſt.* 3. *numer.* 4. *&* 6. Y aunque las enunciativas eſtèn hechas en Inſtrumento autentico; idem *dict. tract. lib.* 2. *quæſt.* 1. *à num.* 1. Y aunque eſto lo limitan algunos en los Inſtrumentos antiguos, para que igual limitacion tenga lugar, es neceſſario, que la antiguedad ſea de ciento, y mas años; Craveta *de Antiquitate temporis, part.* 1. *cap.* 1. *in princip.* Maſcard. *de Probat. concluſ.* 103. ferè per totam Peregrin. *de Fideicom. art.* 43. *num.* 82.

37 Ademàs, que no admite controverſia el que, quando lo enunciado es el principal objeto del litigio, como puntualmente ſucede en eſte Pleyto, *tunc* las palabras enunciativas, *nihil probant*; idem Genua *dict. lib.* 1. *quæſt.* 4. *num.* 7. ibi: *Sub ampliatur modo ſupradicta principalis declaratio, quod ſcilicet verba enuntiativa, tunc præcipuè non probant, quando principalitèr contingit poſtea de ipſo enuntiato diſputare*; cum pluribus Cravet. *ubi ſupr.* §. *Propoſitum, numer.* 52. *pagin. mihi* 25. ibi: *Verba enuntiativa emiſſa incidentèr propter aliud, ſolum probant ea, quæ ſunt de ſubſtantia actus, & tendunt ad ejus validitatem, ut actus ille valeat. Secus ſi principalitèr poſtea contingat diſputari de veritate ipſius enuntiati, quia tunc non præjudicant*; Alexand. *Lib. conſ.* 21. *& conſ.* 137. Maſcard. *conſ.* 621. *num.* 21. Cœphalo *conſ.* 540. *num.* 34. *lib.* 3. Mazol. *conſ.* 89. *num.* 32. Gabriel. *conſ.* 40. *num.* 20. *lib.* 1. Menoch. *conſ.* 81. *numer.* 23. *& conſ.* 260. *num.* 12. Lancell. Gallia *conſ.* 58. *num.* 74. Ojarc. *deciſ.* 76. Sfort. *conſ.* 64. Rimin. Junior *conſ.* 12. *num.* 8. *& conſ.* 53. *numer.* 18. *necnon conſ.* 578. *num.* 63. & alii plures, quos refert Ricc. *in Addit. ad dict. concluſ.* 621. Maſcard. *ſub dict. num.* 21. Thom. Gramatic. *conſ.*104. *numer.* 3. ibi: *Et licet verba enuntiativa aliàs probent inter contrahentes, tamen quando inter partes contingit dubitari in judicio de illo enuntiato in inſtrumento, tunc tale inſtrumentum non probat illud enuntiatum in eo*; pro quo refert Baldum, Butrium,

trium, & Innocentium Philip. Decc. *tom.* 2. *conſ.* 539. *numer.* 1. Jul. Capon. *tom.* 4. *Diſcept. Forenſ. diſput.* 249. *numer.* 8.

38 *Quintò, & ultimò*: Porque el figurado Recibo de Dote, ademàs de la contradicion, que de ſu miſmo contexto reſulta, mediante la diverſidad de lenguas en que ſe concibe, pues eſtà eſcrito en la Franceſa, y firmado en la Eſpañola, ſiendo un acto tan sèrio, y no de cantidad corta; ſe reduce à un Papel en media quartilla, quando lo regular de Inſtrumentos Dotales es reducirſe à Eſcritura pùblica, à fin de que en todo tiempo conſte la recepcion, y ſu cauſa, como medio, que en lo venidero ſirve entre perſonas de diſtincion, para adminicular la juſtificacion de los Matrimonios; y en eſte, que ſe quiere perſuadir celebrado en ſecreto, no es preſumible, ni veroſimil, antes sì à todas luces repugnante, pudieſſe omitirſe igual cautela, y precaucion tan propria, y conducente para poder adminicular ſu prueba en lo futuro, por lo miſmo que ſe advertìa arrieſgadiſsima, *imò penes*, impoſsible ſu juſtificacion: *Nam ubi majus periculum vertitur, ibi cautius eſt agendum, ut probat text. in cap. Ubi periculum, de Elect. in 6.* & pluribus exornat D. Valenz. *conſ.* 25. *num.* 46. *conſ.* 41. *num.* 51. & *conſ.* 96. *num.* 11. y aſsi ſe acredita dicho Papel de in vero ſimil; *text. in cap. Non eſt veriſimile, de Præſumpt.* Cum ibi notatis communit. per DD. Authent. *Quib. mod. naturales efficiant legitimi*, §. *Illud.* Pont. *tom.* 2. *conſ.* 3. *num.* 118. y por conſiguiente ſer ſupueſto figurado, y falſo; D. Caſtillo *lib.* 5. *Quotid. cap.* 63. *à num.* 1. *præcipuè num.* 19. & 20. Socin. *conſ.* 28. *lib.* 3. *num.* 9. Barb. *vot.* 68. *numer.* 31. *uſque ad* 37. Genua *de Script. privat. lib.* 1. *quæſt.* 6. *dubit.* 7. *num.* 26. Farinac. *de Falſit. quæſt.* 153. *num.* 176. Bald. *in leg.* 1. *num.* 9. *C. de Servis fugitiv.* D. Valenz. *conſ.* 113. *num.* 58. & *conſ.* 169. *num.* 124. ibi: *Quæ autem veriſimilia non ſunt, falſi imaginem habent, & debent repelli.* Ubi alios dat Pegas *Reſolut. Forenſ. cap.* 19. *num.* 30.

39 Cuya falſedad, y ſupoſicion ſe corrobora, en viſta de ſer conſtante, que los Recibos de Dote principalmente ſe executan, para que en todo tiempo ſe pueda repetir del marido, Matrimonio ſoluto: *Nunc ſic*: *Atqui* dicho Pa-

pel

pel ſimple, que ſe ha preſentado, nunca podia ſurtir igual efecto contra Don Sebaſtian, ſin que eſte lo reconocieſſe antes baxo de juramento; *leg.* 1. *tit.* 21. *lib.* 4. *Recopilat.* ubi Azeved. y eſto es en el fin principal, porque ſe executò; luego no es admiſsible, que lo que no puede producir efecto, ſegun ſu naturaleza, le haya, ni pueda cauſar *extrà de ella*: como es dable, que no pudiendo el citado Papel, *prout jacet*, probar contra Don Sebaſtian, que ſe ſupone lo firmò, para lo que directamente contiene, que es la Dote, pudieſſe probar una enunciativa, como es el Matrimonio, y mas à viſta de lo que queda dicho, y del capitulo *Illud*, 11. *de Præſumpt.* en cuya eſpecie, ſin embargo de haverſe preſentado un Inſtrumento autentico de Donacion, *propter nuptias*, en que ſe denominaban marido, y muger las Partes, ibi: *Verum vir eam vindicans in uxorem, oſtendit publicum inſtrumentum, in quo ſeſe conjuges nominant, & per quod ipſum ei Donationem propter nuptias feciſſe apparet*, no le baſtò al Sumo Pontifice Alexandro III. para la declaracion del Matrimonio, que ſe diſputaba: luego ſi la recepcion de Dote, que conſta por Inſtrumento pùblico, no prueba el Matrimonio: còmo lo podrà probar, ni aun adminicular un Recibo ſimple, no reconocido, redarguìdo civilmente de falſo, y no comprobado, y de una contextura, que por sì eſtà *ad oculos* manifeſtando ſu ſupoſicion, falſedad, y artificio? *Non nudis aſſeverationibus, nec emmentita profeſsione, ſed Matrimonio legitimo concepti filii civili jure patri conſtituuntur*, dixeron los Emperadores Diocleciano, y Maximiano *in leg.* 14. *C. de Probat.*

40 Si eſte Papel, reconocido por Don Sebaſtian, aun havia duda ſi hacia, ò no plena prueba contra èl, y ſus herederos para la recuperacion de la Dote, ad latè ad utramque partem diſputata per Cardinal. de Luca *de Dote, diſcurſ.* 159. *à num.* 2. quien, con varias Deciſiones Rotales, ſienta por regla general la negativa: còmo puede conſtituirla de una enunciativa en èl contenida?

41 Afianzaſe mas ſu falſedad, y ſupoſicion, atendiendo, que ſi el menos verſado en negocios no ignora, que los Papeles ſimples ſon, quando no del todo inuti-

utiles, poco eficaces para recuperar lo que por ellos consta; còmo es presumible, que Don Fernando Zualart se contentasse con igual simple Recibo, sin mas Testigos, que una firma, que, aun quando fuesse cierta, de nada le servia, negada por Don Sebastian?

42 Si el fin de aquel era assegurar la Dote de su hija, còmo havia de omitir el comun ordinario medio, y de que se vale el mas ignorante, para conseguirlo, que es reducir la entrega, y obligacion de su restitucion à un Instrumento publico? Què bien que conduce la sentencia de Ciceròn *in Orat. pro Publ. Quint.* ibi: *Quis tam negligentiùs in re tam gravi fuisset? Quis tam dissolutus in re tam familiari?* Et statim: *Aut summa negligentia tibi obstiterit, aut ignorantia: si negligentiam dicis, mirabimur: si bonitatem, ridebimus.* Quod minimè est credendum, argumento sumpto, (quod in jure validissimum est) à communitèr accidentibus ad tradita per D. Velam *dissert.* 39. *n.* 37. *&* 38. Text. *in leg. Certi conditio*, §. *Si Nummos*, *ff. Si certum petatur*, ibi: *Cum quotidie.* Everard. *in Topicis Legalibus*, *loco* 56. Mascard. *de Probat. conclus.* 144. *num* 20. *& conclus.* 445. *num.* 6. Surd. *decis.* 231. *num.* 18. Thusc. *liter. A. concl.* 493. & communitèr DD.

43 Finalmente, que el citado Recibo de Dote es inventado, supuesto, y falsamente fabricado, con alguna firma en blanco, que maliciosamente se recogiò del Don Sebastian, de las que es consiguiente à sus empleos daria para estender Passaportes, Licencias, y cosas semejantes, fuera de lo que queda dicho, se convence patentemente por la misma confession de contrario; mediante à tener ciegamente alegado, que la Carta de Pago, y Recibo formal de la Dote, se ocultò, con los demàs Papeles, en que constaba el contrato del Matrimonio, por el Marquès de Mirabèl; (*Mem. num.* 145.) sin advertir las inconsequencias, y contradiciones, que embuelve, defender, que este simple Papel fuè la Carta de Dote, que otorgò Don Sebastian; alegando al mismo tiempo, que el Recibo formal de Dote se ocultò, y oculta por Don Antonio Francisco, y sus Autores: presentar dicho Papel, al mismo tiempo que quiere persuadir, que todos los Instru-

trumentos justificativos del Matrimonio de sus padres; entre los que estaba el Recibo de Dote, se ocultaron, y ocultan; por quanto, si pudiera imaginarse, que el Marquès de Mirabèl recogiò de Don Francisco de el Valle (como este dice, *Mem. num.* 133.) dichos figurados Papeles, y Recibo: por donde le vino, y de quien huvo el de Malpìca este que presenta? Pues quando fuera possible assentir al efugio estrañissimo, quanto repugnante, de haver havido Recibo formal de Dote, y Recibo simple; estando juntos, nunca dexàra este, quien recogia aquel, siendo propension del que mal obra, quitar, y ocultar quantos documentos pueden embarazar su intento; Cassiodor. *lib.* 2. *Variar. epist.* 21. ibi: *Tinea documentorum est oblatio maligna redimentis, dum quærunt consumere, quod se cognoverunt impedire*: lo mismo que ha hecho el Marquès de Malpìca, ocultando los Papeles escritos en Francès por la Doña Inès al Don Sebastian, en que se contenia la apariencia, y fingimiento de dicho Matrimonio, como confessó al de Mirabèl, y este declarò en su Testamento, (*Mem. num.* 683.) sobre que se dirà en su lugar.

44 De modo, que hallandose convencido, de sofocado no repara en lo que alega, verificandose el *qui submergitur, non respicit quid bibat*, quod refert D. Vela *dissertat.* 36. *num.* 48. ni se detiene en aplicar delitos, y vulnerar la estimacion de las personas del mas elevado caracter, como se irà expressando. Notòlo el mismo Cassiodoro *lib.* 1. *epist.* 27. ibi: *Ad injurias tunc prosiliunt, cum se superatos turpitèr erubescunt.* Pero què hay que admirar, si, como dixo el grande Quintiliano *lib.* 12. *Institut. Orator. cap.* 9. es proprio achaque de los que fomentan semejantes Causas, desnudas de justificacion, y destituìdas de justicia, querer colocarlas, llenando su vacìo de injurias, extrañezes, ficciones, inconsequencias, y extrinsecas superficiales cavilosas ponderaciones, ibi: *Quidam si suspiciunt negotia paulùm ad dicendum torviora, extrinsecus adductis ea rebus circumliniunt, ac si deficerint aliæ, conviciis replent vacua causarum, si contigerit veris, sin minus fictis*: ex quibus, queda totalmente desvanecido el concepto, que con dicho Papel se quiso formar, para prueba de la

ce-

celebracion del Matrimonio imaginario de Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Maria Zualart.

45 Valese lo segundo el Marquès de Malpìca, para persuadir el precitado Matrimonio de dichos sus padres, de la Partida, y Fè del Baptismo, sacada à su pedimento del Libro de Baptismos de la Parroquial de Rumps, al margen se registran los numeros 1687. como que denotan el año en que se hizo, la qual es del tenor siguiente: 1687. 16. Julii. *Venit ad Fontem quidam filius ad supplendum cæremonias Baptismi suscepti Bruxellis in Diva Gadùla, ac impositum est ei nomen Josephus Franciscus de Pimentèl, filius legitimus Sebastiani de Pimentèl, ac Agnetis Mariæ Zualart, conjugum, susceptor, qui ei nomen imposuit fuit D. Alvaro de Ferrera, nomine Josephi de Pimentèl, susceptrix Catharina Beltram, nomine Franciscæ de Zuñiga*: no tiene firma del Parrocho; y en ella, como en otra, que se halla tambien presentada por el Marquès, estàn entrerrenglonados los nombres de los Padrinos; mas en la que se presentò por el Marquès de Mirabèl, padre de Don Antonio, se hallan dichos nombres de Padrinos, no entrerrenglonados, sino es consiguientes à la misma Partida, y puestos en ella por su orden, como consta de Testimonio de dos Notarios de Antuerpia, que testifican haverlas sacado de los Libros de Baptismo de la Parroquial de Rumps: cuyo Testimonio està autorizado, segun estilo del Paìs, por el Consul Senador, el Consiliario, y primer Secretario de la Ciudad de Antuerpia, en cuya presencia se sacò dicha Partida por los Notarios, y por otros dos se autoriza la Certificacion antecedente del Consul, y Consiliarios. (*Mem. num.* 47. 48. & 49.)

46 Y dàn fee los Notarios, que sobre el original de dicha Partida de Baptismo hallaron puesta con oblea colorada una Declaracion del Obispo de Antuerpia, que es la siguiente: *Nos Joannes Ferdinandus, Dei, & Apostolicæ Sedis gratia, Episcopus Antuerpiensis, & ex propria confessione Domicillæ, Mariæ Agnetis Zualart, nobis in scriptis exhibita constare ipsam, numquam fuisse Matrimonio junctam Domino Sebastiano de Pimentèl, in cujus rei perpetuam memoriam præsentes Registro Baptizatorum Ecclesiæ Parochialis de*

 Rumps,

Rumps, in quo proles dictorum Sebastiani, & Mariæ, tamquam conjugum, notatur legitima, inseri mandabimus. Datæ Antuerpiâ 15. Decembris 1688. (Mem. n. 50. & 51.)

47 El Cura actual de la Parroquial de Rumps certifica lo mismo, que queda dicho, en quanto la Partida de Baptismo, y anotacion del Obispo, cuya Certificacion igualmente se halla autorizada, en la conformidad que la antecedente. (*Mem. n. 52.*)

48 Tambien consta por una Certificacion, firmada del Obispo de Antuerpia, (Successor del D. Juan Fernando, que puso la Anotacion) sellada con el Sello de sus Armas, refrendada de su Secretario, autorizada de quatro Notarios, sellada con el Sello de aquel Consejo, y firmada del Consul, Senador Diputado para ello, haverse comprobado la referida Anotacion, con los Registros, que se hallan en el Archivo de aquella Dignidad: y dicha Certificacion empieza: *Extractum ex Registro actorum, sub Illustrissimo, ac Reverendissimo Domino Joanne Ferdinando Vam Veughem, nono Antuerpiensum Episcopo, in quo sub anno 1687. fol. 85. habentur sequentia decima octava Decembris, edita ab Illustrissimo declaratio tenoris sequentis.*

49 Se inserta à la letra la antecedente Anotacion del Obispo, puesta en la Partida de Baptismo; y despues sigue: *Petrus Josephus, Dei, & Apostolicæ Sedis gratia, Episcopus Antuerpiensis, &c. Omnibus has visuris, salutem in Domino. Hisce fidem facimus, & attestamur suprascriptam declarationem in Registro reperiri extensam manu Reverendi Domini Cossiers. Illustrissimi Episcopi Joannis Ferdinandi, Secretarii, tunc temporis, de confessione autem Domicillæ Mariæ Agnetis Zualart, cujus inibi fit mentio, aut de Processu aliquo circa hanc Causam formato, nihil in Registris nostris existere, aut in Archivis hucusque repertum esse. Datum Antuerpiæ in Palatio nostro hac vigesima quinta Junii, anno millesimo septingentesimo decimo octavo. (Mem. num. 53. 54. 55. & 56.)*

Con

50 Con cuya Partida dice el Marquès, resulta plenamente justificado el Matrimonio de sus padres, y por consiguiente su legitimidad, segun la doctrina del Escobàr *de Purit. part.* 1. *quæst.* 11. §. 2. *num.* 40. y del Nogueròl *allegat.* 25. *num.* 57. pero este medio aun es mas despreciable, que el antecedente. Por quanto, siendo ocioso el disputar en este Pleyto, si la Partida de Baptismo prueba, ò no el Matrimonio, sin suponer antes, que en èl se halla en realidad tal Partida, *quia juxta text. in* §. 12. *Instit. de Jur. Nat. & Civil. & leg.* 14. *ff. de Jur. Codicill. Non prius juris ratio, quam persona quærenda est*; no apareciendo, como no aparece hasta oy, la Partida del Baptismo de Don Joseph Pimentèl: pretender, que igual documento es justificativo del Matrimonio de sus padres, tiene la mas notoria resistencia de Derecho.

51 En vista de que *qualitas sine subjecto esse non potest*; Text. *in leg.* 4. *ff. de Actionib. empt. & vend. leg. fin. ff. de Collat. bonor. leg.* 2. *ff. de Usufruct.* D. Valenz. *cons.* 33. *num.* 212. Gutierr. *cons.* 35. *num.* 2. cum pluribus Barbos. *axiomat.* 196. *à num.* 1. Y siendo lo mismo no ser, que no aparecer, y demostrarse; *Argum. text. in leg. Duo sunt, Titi, ff. de Testam. tutel.* Flamin. *de Resignat. Benef. tom.* 2. *lib.* 8. *quæst.* 8. *num.* 34. Gutierr. *Practic. lib.* 3. *quæst.* 33. *num.* 10. Escobàr *de Purit.* 2. *part. quæst.* 4. *art.* 2. *num.* 107. y *nullius entis, nullæ sint qualitates*; Idem Escobàr *dict. quæst.* 4. *artic.* 4. §. 2. *à num.* 33. es estrañissimo se figure, y suponga hecho, que no hay, para aplicarlo à doctrinas, que se discurren favorables: siendo assi, que estas se deben adaptar solo al hecho, que en realidad resulta del Processo: vicio regular de consulentes, y que advirtiò el Nigro Cyriaco *lib.* 3. *controvers.* 430. *num.* 22. ibi: *Huic motivo respondeo, quod qui scripsit pro Quino adaptavit factum juri, & doctrinis; non autem, ut fieri debet, jus, & doctrinas facto.*

52 Y que hasta oy no se haya presentado la Partida del Baptismo del Marquès, no admite controversia, en vista de que la presentada en estos Autos, sacada de la Parroquial de Rumps, que queda referida, no es, ni se le puede aplicar concepto alguno de tal, respecto de que en

ella ſola ſe enuncia haverſe ſuplido en aquella Igleſia las ceremonias del Baptiſmo, que Don Joſeph havia recibido en Bruſelas en la Igleſia de Santa Gudùla, como literalmente ſe regiſtra en aquellas palabras: *Venit ad fontem quidam filius ad ſupplendum cœremonias Baptiſmi ſuſcepti Bruxellis in diva Gudùla*: las que como preſupoſitivas del Baptiſmo de Don Joſeph en Santa Gudùla, nada conducen, ni aprovechan para ſu juſtificacion; Felin. *in capit. Licet, col. 3. de Offic. Ordinar.* Riminal. pluribus in locis, *præcipuè conſ. 277. num. 21. & 22. lib. 3.* cum multis D. Caſtillo *Quotidian. lib. 5. cap. 83. num. 2.* mientras *aliunde* no ſe verifique, manifieſte, y pruebe con ſu propria Partida el Baptiſmo, que en ellas ſe enuncia, y preſupone; cum innumeris idem D. Caſtillo *ubi ſupr. num. 5.* ibi: *Secundò deindè, & principalitèr obſervandam erit, quod præſuppoſitum ſemper eſt verificandum, ad hoc, ut habeat locum diſpoſitio, quoties teſtator, aut lex, vel ſtatutum, aut alius quilibet unum diſponit, & alterum præſupponit, idque procedit in omni actu, materia, & diſpoſitione, & aſsiduè in ore ſcribentium omnium, ac maximè conſulentium verſatur.* Repetenda ſunt, quæ de verbis enuntiativis diximus *ſupr. num. 36. & 38.*

53 Pues como el acto de ſuplir las ceremonias Baptiſmales no ſea Baptiſmo, ni en ſu virtud, por dicha razon, ſe contrayga parenteſco alguno eſpiritual; ut eſt inconcuſum apud Moraliſtas, & docet P. Petrus Murillo *ubi ſupr. tom. 2. tit. 11. de Cognat. ſpirituali, numer. 104. circa finem*, ibi: *Hinc, quando puer domi baptizatur Patrinus erit, qui domi tenuit eum, non qui tenet in Eccleſia, quando ſolemnitates ſupplentur.* Cum pluribus Gutierrez *de Matrim. cap. 100. à num. 7.* y el Baptiſmo ſin ellas quede perfecto con la materia, forma, y Miniſtro, ſin que ſe pueda reiterar, aunque deſpues las ceremonias ſe ſuplan, como inſtituìdas por la Igleſia en reverencia de dicho Sacramento, y para otros efectos diſtintos de los que cauſa el Baptiſmo; ut omnia complectitur Cardinal. Toletus *de Inſtruction. Sacerdot. lib. 2. cap. 23. à num. 1.* ibi: *Quæ hactenus diximus, ſunt ea, quæ ad neceſsitatem Baptiſmi pertinent; ubi enim Baptiſmus eſt, ibi enim neceſſariò forma, materia, Miniſter, ſuſcipiens, & effectus, ſaltem ad characterem ſuſcipiendum, ſunt. At vero*

quædam solemnitates sunt in Baptismo, quæ quamvis ad ipsius essentiam non pertineant, attamen observandæ sunt; adeò quod si aliquis est baptizatus propter necessitatem absque illis, si baptizatus vixerit sunt tales solemnitates adhibendæ, quamvis baptismus non sit repetendus. Quod si necessitas baptismi non urgeat, nullus baptizare debet absque illis: sunt enim institutæ ab Ecclesia propter reverentiam Sacramenti, ne ita aridus, & nudus ad tantum Sacramentum fieret accessus. Similiter ad excitandam fidelium devotionem: Maximè enim istæ solemmitates animos ad devotionem accendunt in Deum. Similitèr propter eruditionem: quia maximè istis signis sensibilibus homines etiam ignorantes, erudiuntur, & eorum significationes facilius percipiunt. Similiter etiam propter utilitatem: quia iste solemnitates non carent magna virtute, & efficacia erga animos, veluti dicemus. Siendo la referida Partida presentada unicamente del suplemento de las ceremonias de el Baptismo, que se supone haver recibido en Bruselas Don Joseph Pimentèl, resulta patente, y à todas luces manifiesto, el que hasta de presente, ni hay Partida en los Autos, ni nos consta del Baptismo del susodicho. Y aunque lo antecedente cessára, que no puede, la citada Partida, si atentamente se considera, y coteja con las circunstancias, que constan del Processo, ella misma està manifestando su ningun aprecio, por los repetidos reparos, y visibles repugnancias de Hecho, y de Derecho, que contra sì aparecen.

54 Lo primero: porque siendo cierto, que el Baptismo solemne lo debe hacer el proprio Parrocho, ò otro Sacerdote, de licencia suya expressa, *aut rationabilitèr præsumpta*, pues de otra suerte (*secluso casu necessitatis*) aunque no incurre en excomunion, ò irregularidad el que assi celebra este Sacramento, comete no obstante culpa mortal, por usurpar en materia grave la jurisdiccion, y ministerio ageno; Barbosa *de Parochis, part.* 2. *cap.* 18. *num.* 9. ibi: *De licentia tamen proprii Sacerdotis expressa, aut rationabilitèr præsumpta alienus solemniter baptizare potest. Cap. Interdicimus,* 16. *quæst.* 1. Ludov. Mirand. *in Manual. Prælat. tom.* 1. *quæst.* 43. *art.* 1. *in principio, &c.* Et infrà num. 11. *At vero si alienus Sa-*

cer-

cerdos infantem alterius Parochiæ solemniter baptizaverit sine licentia proprii Parochi, licet peccet mortaliter cum usurpet sibi jurisdictionem, & munus alterius, quia pascere animas, quod maximè fit verbo, & Sacramentis, pertinet ad Pastores, nullam tamen incurrit excomunicationem, vel irregularitatem, cum hæc pœna nullibi reperiatur expressa.

55 PP. Salmanticenses *tom.* 1. *tract.* 2. *cap.* 4. *punct.* 4. *num.* 35. ibi: *Observandum tamen est, de Jure Positivo non omnem Sacerdotem posse licitè baptizare, sed solum eum, qui præter potestatem Ordinis respectu Sacramenti, quam habet ex vi suæ Ordinationis habet etiam potestatem jurisdictionis in personam cui ministrandum est Sacramentum. Cap. Interdicimus, 16. quæst. 1. & ex eo, quo per Baptismum recipiantur homines in Ecclesiam, & fiant ejus membra, deceatque ut potestas, & jus admittendi homines ad Ecclesiam sit penès Pastores illius. Unde, præcisa urgente necessitate, peccat mortalitèr quicumque alius baptizat, etiam si sit Sacerdos, dum non sit proprius, vel ex proprii commissione:::* Et num. 36. *Hinc etiam graviter peccant parentes, si prolem suam Parocho alieno absque proprii licentia baptizandum offerant. Ita Laym. lib. 5. tract. 2. cap. 7. num. 2.::: Hinc etiam mortalitèr peccat Episcopus, vel Parochus, qui residentem in alia Ecclesia, sine licentia Episcopi, vel Parochi illius, baptizat, quia aggregat baptizatum Ecclesiæ, cujus nullum regimen sibi commissum est. Ita Coninch. quæst. 67. art. 5. dist. 1. n. 11.:::* no es de presumir, que el Parrocho de Rumps, no siendolo de Don Joseph, por haver este nacido en Bruselas, y de distinto Obispado, solemnizasse tan llanamente, y sin reparo su Baptismo, menos que persuadido de algun engaño, y fingimiento, que es forzoso para ello interviniesse; *argument. text. in leg. Meritò, ff. Pro socio, leg. Quoties, §. Qui dolo, ff. de Probat.* D. Covarr. *in cap. Quamvis,*

pac-

pactum, 2. *part.* §. 3. *num.* 2. *de Pact. in* 6. & cum pluribus D. Valenz. *conſ.* 133. *num.* 71.

56 Lo ſegundo: por ſuponerſe en dicha Partida, que Don Joſeph fuè llevado à Rumps, diſtante ſeis leguas de Bruſelas, donde havia nacido, y reſidia ſu madre Doña Inès, à fin de ſuplirle las ceremonias del Baptiſmo, que ſe le havia ſubminiſtrado en Santa Gudùla de Bruſelas; lo que repugna à la razon, mediante à que ſi en Santa Gudùla ſe le adminiſtrò el Baptiſmo por ſu Parrocho ſolemnemente, como era de ſu obligacion (pues de lo contrario no hay la menor enunciativa en el Proceſſo) ni *aliundè* hay arbitrio para aplicar al Parrocho una culpa mortal, qual es, *& quidem* graviſsima, la omiſsion de dichas Ecleſiaſticas ceremonias, en ſentir inconcuſo de todos los Moraliſtas; ut cum Navarro, Reginaldo, & Laymàn, teſtatur Auguſtin. Michel, Banarus, Canonicus Regularis, *in ſua Theolog. Canonic. Moral. tom.* 3. *tract.* 2. *part.* 1. *de Sacrament. Baptiſm. fol.* 95. *à num.* 2. cum Vazquez, Palao, Coninch, & Villalobos, PP. Salmanticenſ. *ubi ſupr. num.* 41. ibi: *Primùm grave eſſe peccatum Sacerdotis, qui extra mortis periculum Baptiſmum ſine ſolemnitate, & ritibus Eccleſiæ miniſtrat*: còmo, y à què efecto ſe llevò à Rumps, mucho tiempo deſpues, à ſuplir las ceremonias del Baptiſmo, que yà ſe le havian adminiſtrado? *Cum certa juris regula ſit, quod omnis ſuperfluitas vitanda eſt, leg. Non cogendum*, 45. *ff. de Procurat.* Gratian. *tom.* 4. *diſcept. cap.* 639. *num.* 31. y por lo miſmo minimè præſumenda D. Caſtillo *lib.* 4. *Quotidian. cap.* 38. Carleval *de Judiciis, tit.* 1. *diſp.* 2. *numer.* 34.

57 Y ſi el Baptiſmo, que ſe figura en Santa Gudùla, ſe le adminiſtrò à Don Joſeph ſin las ſagradas myſterioſas ceremonias de Catheciſmo, Exorciſmo, Olio Santo, Criſma, veſtidura blanca, y vela encendida; *juxta text. in capit.* 1. *de Sacra Unction.* ubi cum plurib. D. Gonz. *num.* 21. 22. *&* 23. Fermoſ. *de Sacra Unctione, part.* 2. *in Rubric. num.* 2. *in tom.* 3. *de Offic. & Sacris Eccesię*, reſpectivamente antecedentes, y ſubſiguientes à la ablucion, en la forma que explìca el Cardenal Toledo *ubi ſuprà num.* 3. & Cathec. Rom. *part.* 2. *cap.* 2. *de Sacram. Baptiſm.* §. 59. *&*

ſeqq.

seqq. para què se fueron à suplir à la Parroquial de Rumps, dexando, no solo su propria Parroquia de Santa Gudùla, sino es todas las de su Obispado?

58 Còmo es creìble lo antecedente, ni que el Parrocho, que le regenerò espiritualmente en Bruselas, anduviesse tan omisso, y negligente en el cumplimiento de su obligacion, y oficio Pastoral, que absolutamente omitiesse en aquel acto todas las ceremonias de la Iglesia, y que asimismo permitiesse que otro Parrocho, y de Obispado distinto, enmendasse un defecto, que èl mismo podia facilmente suplir? *Non enim erubescimus si quid in melius, etiam eorum, quæ prius dicimus ad inveniamus hùc sentire, & competentem prioribus imponere correctionem, nec ab aliis spectare corrigi*, dixo la Authent. *de Nuptiis, collat.* 4. y Señor San Geronymo *in Præfat. ad Isaiam*, ibi: *Melius est seipsum corrigere, quam ab aliis corrigi*; exornat D. Salgad. 1. *part. de Regul. cap.* 5. *num.* 63. *& de Retent.* 1. *part. cap.* 3. §. *Unic. à num.* 47.

59 Y siendo todo esto tan repugnante, se convence, que, ò la citada Partida fuè suplantada, è introducida con doloso artificio en el libro de la Iglesia de Rumps, ò que se acudiò à lugar tan distante, para que el Parrocho, con la ignorancia de la qualidad del nacimiento de Don Joseph, abrigasse el fingimiento, que se ideò de su legitimidad, que no havian podido conseguir en Santa Gudùla; y esto se acredita por el mismo hecho de no haverse presentado, como era regular, la Partida del Baptismo, que se supone recibido en Bruselas, sin duda, porque en ella consta claramente la naturaleza de Don Joseph: de cuya accion, estando el dolo tan patente, no solo no coadyuba el asserto de la legitimidad, sino que antes bien afianza el fin de su suposicion, y convence en su mismo hecho lo contrario, que intenta persuadir; optimè Petr. Bimius *cons.* 177. *num.* 12. *lib.* 2. ibi: *Nam cum quis consuetum non tenet cursum, vel à communis sensus consuetudine abhorret, inusitatum, & insuetum iter habet, mala mens, malus illi animus, mentemque suam versare videtur ad aliquam malitiam, & fraudem*; apud Escobar *de Purit.* 2. *part. quæst.* 2. *num.* 52. qui plura ad rem cumulat *à num.* 50.

60 Respecto de que si Don Joseph fuera legitimo, no havia necessidad de mudar Parroquias, y passar à Tierra estraña à assentar su legitimidad, cuya diligencia acredìta lo remoto, que lo consideraron de semejante qualidad, por lo mismo que tan cuidadosamente la buscaban, y à tan larga distancia, fiando mas su abono en quien la ignoraba, que en quien sabìa su condicion; como si la expression *de legitimo*, que ciegamente, y sin conocimiento ponia el Parrocho de Rumps, fuera capàz de conferirle qualidad, que le negò su nacimiento; *Ad text. in leg.* 34. *Cod. de Liber. caus. Text. in leg. Illicitas*, §. *Veritas*, *ff. de Offic. Præsid. leg.* 6. *ff. ad Municip.* ibi: *Assumptio originis, quæ non est, veritatem naturæ non perimit*: Conan. *lib.* 2. *Comment. Jur. Civil. cap.* 4. *sub n.* 2. ibi: *Quod libertas non sit voluntatis nostræ, nec liber est, qui vult, neque cum vult desit esse liber; Parentes enim Natales, non confessio assignat.* Escobàr *de Purit.* 2. *part. quæst.* 6. §. 2. *num.* 30.

61 Lo tercero: porque registrada la Declaracion de Doña Cathalina Beltràn, (*Mem. num.* 193.) Criada que fuè de la Doña Inès, y uno de los principales Testigos del Marquès, se encuentra, que haviendo nacido este en Bruselas, en ocasion que Don Sebastian se hallaba en la Campaña de Ungrìa, se dispuso su Baptismo en secreto; y para executarlo asi, passaron à Rumps la Doña Inès con su hijo, la citada Beltràn, y el Capitàn Ferrera: que con efecto llegaron à Rumps, se celebrò el Baptismo, y se bolvieron à Bruselas; y que todo esto se evacuò en un mismo dia, desde la mañana, à la tarde: cuya apresurada, quanto atropellada diligencia, (quando fuesse cierta) manifiesta el dolo, fraude, y simulacion, que la governaba; D. Salgad. 1. *part. de Reg. cap.* 4. *num.* 179. ibi: *Quia tunc ex vicinitate actuum præsumi debet fraus, collusio, & affectatio.* D. Valenz. *cons.* 62. *num.* 47. ibi: *Nam actus vicinitas præsumptionem inducit illiciti contractus.* Tiraquel. *de Retract. Linag.* §. 1. *gloss.* 7. *à num.* 77. ibi: *Nam, & alias ex brevitate temporis, fraudem, dolum, & simulationem præsumimus.* Farinac. *de Falsit. quæst.* 162. *part.* 4. *num.* 146. ibi: *Prima, & præcipua simulationis conjectura sumitur ex*

 iis,

iis, quę incontinenti fiunt, ex vicinitate, & celeritate actuum, & ex brevitate temporis, in quo plures celebrantur actus, unus post alium. Bald. *in leg. Per diversas, Cod. Mandati.* Salic. *in leg. Minorem, Cod. De non numerat. pecun.* Roland. *conf.* 40. *num.* 42. *lib.* 2. *& conf.* 47. *num.* 11. *& seqq. lib.* 4. Mascard. *de Probat. lib.* 2. *concluf.* 815. *num.* 4. *&* 5. & communitèr DD.

62 Pues en el breve termino de un dia, parece increible fuessen à Rumps, solemnizassen el Baptismo, y se bolviessen à Bruselas, haviendo de ida, y buelta doce leguas, menos que corriendo la Posta; lo que es repugnante à la razon, yendo dos mugeres, y una criatura, y mas no discurriendose motivo para igual fatiga: con que si es posible dàr assenso à la deposicion de la Cathalina Beltràn (que nunca puede, por las repugnancias, è implicaciones, què en sì contiene, y se expressaràn en su lugar) las referidas circunstancias convencen mas, y mas, que el asiento de la citada Partida fuè un premeditado doloso simulado artificio; ut ultra proximè relata probat Bald. *in Rubric. de Arbitr. in Decretal. num.* 12. ibi: *Ex nimia celeritate, præsumitur aliud pręordinatum, & collusum, ut in Authent. de Restitut. & ea, quæ parit in undecimo mense, §. final.* Math. de Afflict. *decis.* 72. *num.* 3. ibi: *Tertio adducitur, quod intra breve tempus fuit facta affrancatio, & sic præsumitur ex brevitate temporis fraus:* maximè en materia tan sospechosa, por lo que antecedentemente queda dicho; D. Valenz. *dict. conf.*62. *n.*49.

63 Cuyo concepto se afianza, en vista de que siendo Doña Inès de Familia tan noble, y con los Parientes de la graduacion, què se pondera, no havia de dexar su Domicilio, y Parroquia, si huviera havido tal Matrimonio, y passarse sola con dos criados à distinto Obispado à suplir clandestinamente las ceremonias del supuesto Baptismo de su hijo, como se persuade à la luz de la razon natural: y mucho mas si se advierte la universal costumbre de toda la Christiandad de festejarse, con concurrencia de Amigos, y Parientes, los Baptismos, y con razon.

64 Por quanto, si aun los Gentiles aplaudian los

dias

dias *Luſtricos* (que eran en los que imponian algun nombre à ſus hijos; Cujac. *ad tit. C. de Infirmand. pœnis cœlibat.* Polidor. Vergil. *de Juvent. rer. cap.* 4. Alex. ab Alexand. *lib.* 1. *Dier. Genial. cap.* 8. Petr. Faber. *lib.* 1. *Semeſtr. cap.* 6. D. Retes *lib.* 1. *Opuſcul. cap.* 3. *num.* 2.) con ſolemnes combites; Stuchius *in Antiquit. conviv. lib.* 1. *cap.* 16. Beroaldus, & Marcelus Donatus *ad Suetonium in Nerone, cap.* 6. juſtiſsimo es, que los Catholicos celebren con demoſtraciones de jùbilo, y alegria los de la regeneracion eſpiritual de los ſuyos, conſiderandolos, ella mediante, aliſtados yà en el gremio de nueſtra Santa Madre Igleſia, cuya primer puerta es el Baptiſmo, como aſsimiſmo cimiento, y baſa de todos los demàs Sacramentos; Text. *in cap. fin. de Presbyt. non baptizato, cap.* 2. *de Cognat. ſpirit. in* 6. *Leg.* 10. *tit.* 4. *partit.* 1. Divus Thom. *in tertiam partem, quæſt.* 67. *artic.* 7. *in Corp.* & *quæſt.* 68. *artic.* 9.

65 Y aſsi, en los ſiglos primeros de la Igleſia, ſolo ſe permitian los Baptiſmos (à excepcion del caſo de urgente neceſsidad) en las dos ſolemnes Paſcuas de Navidad, y Pentecoſtès; Text. *in cap. Celebritatem,* 13. *de Conſecrat. diſtinct.* 3. Text. *in cap.* 11. *eodem diſtinct.* 4. ibi: *Duo tempora, id eſt, Paſcha,* & *Pentecoſtes ad baptizandum à Romano Pontifice legitimè ſunt præfixa: Unde ::: Dilectionem veſtram monemus, ut nullos alios dies huic obſervantiæ miſceatis.* Cap. 17. ibi: *Venerabilis Baptiſmi Sacramentum, non niſi in feſtivitate Paſchali,* & *Pentecoſtes tradere præſumat Epiſcopus*: & cap. 18. *eodem*, ibi: *Baptizandi ſibi quiſpiam paſsim quocumque tempore nullam credat ineſſe fiduciam, preter Paſchale feſtum,* & *Pentecoſtes, Venerabile Sacramentum, excepto dumtaxat gravíſsimi languoris incurſu: in quo verendum eſt, ne morbi creſcente periculo, ſine remedio ſalutari fortaſsis ægrotans exitio preventus abſcedat.* Notant Bellarmin. *tom.* 2. *lib.* 1. *de Sacram. Baptiſm. cap.* 26. verſic. *Quinto.* Durant. *lib.* 1. *de Ritibus Eccleſiæ, cap.* 19. *num.* 13. & 14. & Cathec. Roman. *part.* 2. *de Baptiſm. cæremon.* §. 61.

66 Sin que ſe reconozca otro motivo para igual introduccion, que el de ſer dichas dos Paſcuas las Fieſtas mayores de todo el año, y de mayor celebridad, y por tan-

tanto las mas proporcionadas para la adminiſtracion de tan Venerable Sacramento, como lo dixo el Concilio Gerundinenſe, referido *in cap. 15. eadem diſtinct. 4.* ibi: *Id ſtatutum eſt, ut in Paſchæ ſolemnitate, vel Pentecoſtes, quanto majoris celebritatis major celebritas eſt, tanto magis ad baptizandum veniant.* Pues ſi todo eſto es innegable, y encontramos à una Señora de la claſſe de Doña Iñès, que dexa ſu caſa, y parte con la mayor aceleracion à aſſentar oculta, y eſcondidamente la legitimidad de ſu hijo en Parroquia de diſtinto Obiſpado, con el pretexto de ſuplemento de ceremonias de Baptiſmo: què mayor concluyente prueba ſe puede apetecer, para venir deſde luego en claro conocimiento, de que por no eſtàr caſada la Doña Inès con Don Sebaſtian, ſe viò preciſada à practicar la referida irregular eſtrañiſsima, quanto premeditada, y cautelosa diligencia, totalmente impropria, incomponible, y diſonante con la certeza del aſſerto, fantaſtico Matrimonio, que el Marquès intenta perſuadir? Sin que baſte decir (como ſin reflexion ſe dice) con la depoſicion de la Cathalina Beltràn, (*Mem. dict. n. 193.*) que el haver ido à Rumps à ſolemnizar dicho Baptiſmo con igual precaucion, naciò de haver eſcrito Don Sebaſtian deſde la Campaña de Ungrìa à la Doña Inès, *que ſu hijo ſe baptizaſſe en ſecreto, como lo era el Matrimonio*; por quanto con eſto miſmo mas, y mas ſe realza lo que ſe và fundando: no tanto por ſer increìble, como violentiſsimo, (conſiderada la larguiſsima diſtancia, que hay deſde la Ungrìa à Bruſelas) que Doña Inès eſperaſſe aviſo, orden, y norma de Don Sebaſtian para baptizar à ſu hijo, quanto porque figurandoſe dicho Matrimonio celebrado en la Igleſia de Bruſelas con Parrocho, y Teſtigos, combite de Amigos, y Parientes, y concurrencia de otras muchas perſonas, como ſe articulò por el Marquès, (*Mem. num. 252.*) y que el Don Sebaſtian, y la Doña Inès ſe trataban como caſados, recibiendo enhorabuenas de ſu Matrimonio: circunſtancias todas, que de Hecho, y de Derecho lo conſtituyen, y ponen en la eſphera de la mayor publicidad, y notoriedad; ad latè tradita per Camill. Borrell. *in Summ. Deciſ. tom. 3. tit. 1.*

num.

num. 355. 356. 373. *& seq.* embuelve la mas patente contradicion, que ahora, para defender la extravagancia de dicha Partida, llamada de Baptismo, se nos proponga el Matrimonio celebrado en secreto: sin considerar el Marquès, que igual variacion, è inconstancia es relevante prueba de la mala fee, con que emprehendiò, y sigue este Pleyto; Just. Lyps. *in Not. ad lib.* 3. *Politicor.* verb. *Constantiam*, ibi: *Turpis enim, & fœda vacillatio sententiam mutantium, & certum signum non certæ mentis.*

67 Considerese, si de un Matrimonio pùblico, aplaudido, y festejado, es consequencia ir à baptizar la prole à otro Obispado escondidamente, y se vendrà *ex hoc solum capite* en el clarissimo conocimiento de ser quanto el Marquès tiene alegado, y deducido, mera tramoya, llena de repugnancias, contradiciones, extrañeces, y dissonancias, impossibles de reducir à concordia, como muy al caso lo dixo Stobeo *serm.* 78. con esta elegante comparacion: *Inter se concordiam allegare non posse, sicut lignum rectum cum curvo, aut duo ligna curva inter se convenire nequeunt*; y que aumentar mas pruebas, y convencimientos para persuadir, assi lo referido, como la notoria justicia de Don Antonio Francisco Pimentèl, serà (sì bien preciso por lo dicho *supr. num.* 31.) encender antorchas para caminar enmedio del dia: *Lucernam accendere in meridie, qui rem hanc præclarissimam pluribus probaverit*; dixit Turturetus *de Nobilitat. Gentil. lib.* 1. *cap.* 1.

68 Lo quarto: porque si se atiende à que en dicha Partida se supone, que Don Joseph fuè llevado à Rumps en 16. de Julio de 1687. se encuentra, que entonces yà tenia à lo menos año, y medio; respecto de que el Assiento, que se ha presentado del Libro de Memoria de Don Fernando Zualart, dice, que Doña Inès llegò à España por Octubre del año siguiente (*Mem. num.* 70.) y los Testigos de una, y otra Parte vàn conformes, en que el referido venìa de edad de tres à quatro años. Con que siendo ageno de la practica universal, que se observa en los Baptismos, suspender tanto tiempo su solemne administracion, pues regularmente se administran à los seis,

ocho,

ocho, nueve, ò diez dias del nacimiento, ſegun coſtumbre inconcuſa de toda la Chriſtiandad.

69 Eſtablecida, no como algunos quiſieron, de que Chriſto nueſtro Redemptor fuè circuncidado à los ocho dias, y ſe le impuſo el admirable nombre de Jeſus; ut refert D. Lucas *cap.* 2. ibi: *Poſtquam conſummati ſunt dies octo, ut circumcideretur puer, vocatum eſt nomen ejus Jeſus*: & tenent Mandòs *de Ætat. Min. cap.* 1. *num.* 16. *&* 17. Lara *de Vita hom. cap.* 13. *num.* 17. *& alii*; pues la Circuncision no fuè en un todo figura del Baptiſmo, ni inſtituìda para borrar el pecado orignal, sì para manifeſtacion de la amiſtad de Dios con Abraham, y ſus deſcendientes; Geneſ. *verſ.* 11. prefigurandolo unicamente, en que aſsi como por ella ſe diſtinguian, y ſeparaban los Judios de los Gentiles, por el Baptiſmo ſe ſeparan los Chriſtianos de los Infieles; y por tanto, aunque la circuncision no ſe permitìa antes del octavo dia, por la terneza del infante, ſe podìa ſuſpender por muchos dias, y aun años, como conſta del capitulo 5. *Joſue verſ.* 6. ibi: *Populus autem, qui natus eſt in deſerto per quadraginta annos itineris latiſsimæ ſolitudinis incircumciſus fuit*: ſucediendo lo contrario en el Baptiſmo, que ni ſe puede dilatar ſin pecado, ultra de ocho, ò diez dias, y puede adminiſtrarſe en el miſmo del nacimiento, y aun antes, ſi ſe deſcubre miembro, ò parte para la ablucion; juxta Gabrielem, Suarez, Victoriam, Bonacinam, & alios, quos plena manu congerit, & omnia hæc docet D. Gonz. *in Comment. ad text. in cap. Majores*, 3. *de Baptiſm. num.* 7. *per tot.* en conſideracion, que eſtando expueſtos los niños à infinitos conocidos rieſgos de perder la vida, no es juſto aventurarles ſu ſalvacion, difiriendoles la gracia Baptiſmal, como con Señor San Auguſtin, San Geronymo, y otros Santos Padres, lo dice el Catheciſmo Romano, *dict.* 2. *part. de Baptiſmo*, §. 34. ibi: *Hortandi autem ſunt magnoperè fideles, ut liberos ſuos, cum primum id ſine periculo facere liceat, ad Eccleſiam deferendos, & ſolemnibus cœremoniis baptizandos curent. Nam cum pueris infantibus nulla alia ſalutis comparandę ratio, niſi eis baptiſmus præbeatur: relicta ſit, facile intelligitur, quam gravi culpa illi ſeſe obſtringant, qui eos Sacramenti gratia diu-*

tius ; quam necessitas postulet , carere patiantur ; cum præsertim propter ætatis imbecillitatem infinita penè pericula illis impendant , se hace inverosimil , y supuesto el acto de conducirle despues de tanto tiempo à la Parroquial de Rumps, con el fin de dàr el primer passo al fingimiento de la legitimidad de que carecia

70 Y lo quinto : por la incomponible perplexidad, y contradicion , que manifiestamente se advierte entre dicha Partida , y las deposiciones de la Cathalina Beltràn, Don Diego Noyret , y Don Fernando Zualart , en su Libro de Memoria , Testigos principales de que se vale el Marquès , quienes afirman haverse este baptizado en Rumps (*Mem. num.* 71. 182. *&* 193.) diciendo la misma Partida , y Asiento del Cura de Rumps , que no le baptizò , por venir yà baptizado de Bruselas : cuyos assertos , como contrarios privantes , mutuamente se excluyen, y desvanecen ; *text. in leg.* 122. *ff. de Verb. sign.* exornat Roxas *de Incompatibilit.* 1. *part. cap.* 2. *num.* 24. *&* 28. D. Valenz. *cons.* 83. *num.* 34. *& seqq. & cons.* 169. *à numer.* 88. ubi ex Cicerone docet , *quod sit necesse in duabus rebus contrariis , ut unum sit verum , & alterum falsum.*

71 Lo sexto : porque la figurada Fee de Baptismo (aunque no se atienda nada de lo que queda dicho) se halla sin efecto para la legitimidad , en fuerza de la Nota à ella puesta por el Obispo de Antuerpia , en cuya Diocesis està el Lugar de Rumps , la que igualmente se hallò en los Registros del mismo Obispo , como consta de los Testimonios , y Certificaciones , que se refieren *supr. numer.* 46. 48. 49. cuya Nota merece superior fee , y credito , como puesta por el mismo Prelado , Parrocho principal de toda su Diocesis ; D. Valenz. cum pluribus *cons.* 122. *num.* 19. ibi : *Et Episcopus est Curatus totius Diœcesis, quæ sub illius Cura est :::: & Parochus Parochorum, cum universalem Curam gerere teneatur::::* Sperel. *part.* 3. *de Episcop. cap.* 50. *per tot.* Jul. Capon. *tom.* 4. *discept.* 276. *num.* 49. respecto de la qual tiene la misma potestad , que el Sumo Pontifice en toda la Christiandad ; cum pluribus Fragoss. *de Regimin. Christianæ Reipublic. lib.* 8. *part.* 2. *disp.* 18. §. 8. *num.* 8.

Quien

72 Quien como vigilante centinela de su rebaño, en observancia del zelo, desvelo, y ardor, tan encarecidamente encomendado por el Sagrado Concilio Tridentino *sess.* 23. *cap.* 1. *de Reformat.* abundè P. Franciscus Nuñez de Zepeda *en sus Empressas Sacras, empres.* 32. *per tot.* y en cumplimiento de su obligacion, y oficio Pastoral, sabidor, por confession de la propria Doña Inès, no estàr casada con Don Sebastian Pimentèl, procurò enmendar el yerro, è ignorancia con que havia procedido el Parrocho de Rumps, y desvanecer, ò manifestar la malicia con que se havia puesto el Asiento de la Partida mencionada, à fin de evitar las perjudiciales consequencias, que de ello podian resultar en lo venidero; cuya advertida accion, como propria de su oficio, encargo, y ministerio, plenè probat D. Valenz. *cons.* 157. *num.* 5. *& duobus seqq.* Fermosin. *de Probat. in cap. Cum à nobis de Test. quæst.* 3. *num.* 40. ibi: *Unde infero, quod unius dicto deponentis ratione officii publici, quando deponit circa illa, quæ ad ejus officium spectant, creditur:::: Credendum esse Epistolis Episcopi, vel alterius Judicis, si appareant sigillatæ, & subscriptæ*: Advirtiendo el citado Autor en el fin de dicho numero, que la subscripcion de Testigos no es necessaria en las materias pertenecientes al proprio oficio, ibi: *Dico quod, quando versamur in pertinentibus ad officium, & super his adhibetur sigillum; eo casu nulla desideratur subscriptio*: Joann. Oton. Fabor. *tom.* 2. *in Axiom.* Barbosa *lib.* 18. *cap.* 17. *num.* 4. principalmente hallandose solemnemente comprobada con el Registro de su tiempo; *text. in cap. Post cession.* 7. *de Probat.* & ibi Gloss. cum pluribus Genua *de Script. privat. lib.* 3. *quæst.* 5. *de Literis Episcopi, per tot.*

73 A la qual se oponen por el Marquès varios despreciables obices: El primero, que expressando el Obispo constarle por confession propria *in scriptis* de Doña Inès esta ilegitimidad, no se ha encontrado tal declaracion, aunque se han registrado todos los Papeles, assi secretos, como publicos de su Curia, y que sin ella nunca puede merecer fee, como referente, la citada declaracion, interin que no se manifieste su relato; ad tradita per Escobar *de Purit. part.* 2. *quæst.* 2. *per tot. præcipuè à num.* 75. Pero

igual

igual objeccion no es de reparo, en vista de que el Escobàr và hablando en terminos de Papeles, Cedulas, y Memoriales sin firma, como lo supone à los *numeros* 15. 34. 65. 66. 69. & 80. de dicha question; los que son despreciables, y no merecen fee en perjuicio de tercero, por la razon que señala *al num.* 44. ibi: *Ratio, quare his schedulis, seu occultis libellis verisimile non continentibus; nec ad inquirendum fides præstatur, illa est, quia ex eo quod absque subscriptione authoris clanculo offeruntur, magna adversus eos, & offerentes oritur sinistra suspicio, tum &c.*

74 Pero la citada Nota, que està en la llamada Fee de Baptismo del Marquès, se halla puesta en el Libro de la Parroquial de Rumps, no oculta, y secretamente, y sin saberse por quien, sino es por el mismo Obispo de Antuerpia; y con tanta madurèz, cuidado, y advertencia, que no contento con haverla escrito toda de su puño, y letra, procurò dexar entre sus Registros, de letra de su Secretario, tanto de ella; sin duda para precaver, que no se obscureciesse con su substraccion la verdad de tan grave negocio: se halla puesta por un Principe de la Iglesia, que asi llama à los Obispos San Geronymo *in cap.* 2. *Micheæ.* Bellarmin. *lib.* 1. *de Rom. Pontif. cap.* 3. Zerol. *in Praxi*, verbo *Episcopus*, *num.* 13. se halla puesta por un Legado de Jesu-Christo, Sumo Sacerdote, Padre, y Pastor Espiritual, Columna de la Iglesia, y Persona Santissima, como respectivamente consta *in cap. Accusatio*, 15. *caus.* 2. *quæst.* 7. *in cap. Satis evidentèr*, 7. & *in cap. Constantinus*, 14. *distinct.* 96. *in cap. Retulerunt*, *distinct.* 4. *de Consecrat. in cap. Quam gravi*, 6. *de Crimine falsi*; *in cap. Cum olim*, 18. *de Præscript.* Autent. *de Sanctissimis Episcopis*, y de otros muchos.

75 Se halla puesta por Persona de tan sublime Dignidad, y superior graduacion, que de ella dixo Clemens Romanus *lib.* 2. *Constitutionum*, *cap.* 12. hablando à un Obispo: *Cognosce locum, & dignitatem tuam tamquam locum Dei obtinens, eo quod præes omnibus Regibus, & Principibus.* Et in cap. 30. ibi: *Episcopus est post Deum Pater vester, & Princeps, & Dux, & Rex vester, terrenus Deus post Deum, cui à vobis honor debetur*; & tandem in cap. 38.

 ibi;

ibi: *Episcopos esse Principes, & Reges vestros putate; ideò Episcopum debetis diligere ut Patrem, timere ut Regem, honorare ut Dominum.*

76 Se halla, en fin, puesta por un Obispo, à cuya autoridad se difiere tanto, que, sin embargo de estarle prohibido ordenar à agenos Diocesanos sin Dimissorias de su Prelado, con pena de un año de suspension à Collatione similium Ordinum, text. *in cap. Eos qui, 2. de Temporibus ordinat. in* 6. innovatus à Concilio Tridentino *sess.* 24. *de Reformat. cap.* 8. ibi: *Si secus fiat, ordinans à Collatione ordinum per annum sit suspensus*; vbi Barbos. text. *in cap.* 11. extra *eodem* Concilium Carthaginense III. *Can.* 44. Bracharense I. *Can.* 26. Aurelianense III. *Can.* 5. Toletanum XIII. *Can.* 11. y otros muchos, que juntò el Gonzalez *in Commentar. ad dict. caput* 11. *num.* 2. si acaso en el Titulo de Ordenes dixesse, que ha precedido licencia del proprio Obispo del ordenado, aunque no conste de tal licencia, se le dà entera fee, y credito; ut ex Menochio, Gutierrez, & Grassis, docet Barbos. *de Potestat. Episcop. part.* 2. *allegat.* 8. *num.* 18. ibi: *Quando Episcopus ordinans Clericum alienæ Diœcesi in literis Clericatus attestatur de licentia proprii Episcopi ordinasse, ejus attestationi standum est.*

77 Pues si en un caso tan grave, para disculpar el delito proprio de un Obispo, se està à su dicho; con quanta mayor razon se deberà estàr en el presente à su geminada atestacion, siendo materia tan sèria? Siendo digno de la mayor reflexion, que el Marquès quiera se dè por cierto un Matrimonio, sin constar de mote de Desposorios en el Libro, que està prevenido por el Concilio, tengan los Parrochos, ni aun siquiera de un simple traslado, y sin que tenga la mas minima justificacion, siendo necessaria la mas relevante, y concluyente: Y arguìa de defectuosa la atestacion de una persona de tan alta Dignidad, solo porque no se encuentre la declaracion *in scriptis* de su madre: que admita haverse podido perder los Libros, donde supone se sentarìa este ideado, y supuesto Matrimonio, y excluìa esta misma casualidad en los Papeles de un Prelado; sin embargo de advertirse desde luego

ser

ser caso mas dificultoso perderse el Libro del Parrocho, ò del Vicario del Exercito, en que se sientan los Matrimonios, que un Papel suelto, que serìa el de la declaracion.

78 Acreditandose de un extrañissimo reparo, solicitar disminuirle la fee à esta Nota por el defecto de dicha declaracion *in scriptis*; mediante à que si la persona, que la puso es de tan alta Dignidad, y entero credito, como queda dicho; còmo es dable, que sin la declaracion de la misma Doña Inès pusiesse igual Nota en el mote del Baptismo de un hijo de una Señora tan Noble? Còmo es possible presumir de un Obispo, y absolutamente sin interès en la legitimidad, ò ilegitimidad del Marquès, semejante delito, y falsedad? siendo constante, que sin utilidad, y lucro presente, ò futuro ninguno delinque; Gloss. *in leg. Qui jurasse*, §. *Si pater*, *ff. de Jure Jur.* verb. *Legis non videtur.* Alexander *cons.* 74. *num.* 4. *lib.* 1. D. Valenz. *cons.* 24. & *cons.* 82. *numer.* 38. D. Molina *de Hispan. Primog. lib.* 2. *cap.* 5. *num.* 44. & *seq.* Cicer. *in Orat. pro Sexto Roscio*, ibi: *Sic vita hominum est, ut ad maleficium nemo conetur accidere sine spe, atque emolumento.* Seneca *epist.* 69. ibi: *Nullum sine authoramento malum est, avaritia pecuniam promittit, luxuria multas, ac varias voluptates, ambitio purpuram, & plausum, & ex hoc potentiam, & quidquid potentia potest: mercede te vitia solicitant.* Menoch. *lib.* 1. *præsumpt.* 47. *per tot.* ubi plura adducit.

79 Y por tanto el delito siempre se entiende cometido por quien tiene interès, y le resulta commodo de ello; Alberic. *in leg. Divus*, *num.* 3. *ff. ad leg. Cornel. de Fals.* cum pluribus D. Valenz. *dict. cons.* 24. *numer.* 17. & *cons.* 77. *num.* 31. latissimè Farinac. *de Falsitat. & simulat. quæst.* 153. *num.* 209. Y la falsedad sin util, y comodidad de quien la comete, no se presume; cum pluribus D. Larrea *allegat.* 48. *num.* 48. aunque sì, facilmente contra la persona, que la tiene; ex innumeris Farinac. *ubi proxim. num.* 204. Gonzalez *in Regul.* 8. *Canc. in Proœm.* §. 7. *num.* 161. Pareja *de Instrum. edict. tom.* 1. *tit.* 5. *resol.* 3. *num.* 65. D. Larrea *allegat.* 82. *num.* 7. & *allegat.* 66. *num.* 60. & 61. & *allegat.* 95. *numer.* 27. & 28. Cancer. *Variar. resolut.*

1. *part. cap.* 20. *numer.* 67. D. Matth. *de Re Crimin. controverſ.* 47. *numer.* 13. Fontanel. *deciſ.* 257. *numer.* 16. & Bart. *in Leg. fin. num.* 5. *ff.* de *Quæſtion.*

80 Còmo intenta el Marquès, ſin mas apoyo, que ſu voluntaria, quanto temeraria aſſercion, ſe eſtime, y ſuponga cometida por el Obiſpo ſemejante maldad, quando atendiendo à lo encumbrado de ſu Dignidad, ſe halla diſpueſto por los Sagrados Canones, que no pueda ſer convencido en delito alguno, menos que por la contexte depoſicion del crecido myſterioſo numero de ſetenta y dos Teſtigos mayores de toda excepcion? Text. *in cap. Præſul*, 2. *cauſ.* 2. *quæſt.* 5. ibi: *Præſul non damnabitur, niſi cum LXXII. Teſtibus. Cap. Nullam*, 3. *eadem cauſ. & Quæſt.* ibi: *Nullam damnationem Epiſcoporum unquam eſſe cenſemus, niſi aut ante legitimum numerum Epiſcoporum (qui fit per duodecim Epiſcopos) aut certè probata ſententia per ſeptuaginta duo Teſtes idoneos*: docet D. Gonzalez *in ejus Explicatione in Comment. ad text. in cap. Licet*, 23. *de Teſtib. num.* 7. ubi plura ſcitu digna adducit. & D. Rodericus de Acuña *in Comment. ad text. in cap. Si quis*, 6. *diſtinct.* 92. *num.* 4.

81 Y ſi el no parecer la citada Declaracion *in ſcriptis*, motiva al Marquès el dudar de la verdad de la Nota del Obiſpo de Antuerpia; por donde ſe le puede dàr credito à el Cura de Rumps (perſona de menor autoridad, pues recibe la que tiene del Obiſpo) en la Relacion que hace de la legitimidad del Matrimonio, para lo qual ſolo precede la Relacion de la Parte, y en el dicho Baptiſmo la de la miſma Doña Inès, por haver ſido quien llevò ſu hijo à Rumps, para la diligencia artificioſa de ſuplirle las ceremonias del Baptiſmo, como depone la Doña Cathalina Beltràn?

82 Y que ſiendo el Matrimonio coſa de hecho, que como tal no ſe preſume, ſi concluyentemente no ſe prueba; Sabelli, verbo *Matrimonium*, *numer.* 2. Fermoſ. cum plurib. *in cap. Illud*, 11. *de Præſumpt. tom.* 2. *de Probat. queſt.* 1. *num.* 23. le baſte eſto para arguìr de cierto un Matrimonio, y la eche menos para deſcubrir una verdad; ſin embargo de la notoria diſtancia, que hay entre

ateſti-

ateſtiguar un Parrocho en un acto, que ſolo lo govierna, en quanto las qualidades del baptizado, la relacion de la Parte; Loter. *de Re Benefic. part. 2. quæſt.* 48. *num.* 51. ibi: *Deſcriptio Parentum baptizati fiat ſecundum aſſertionem adſtantium, nec circa ejus veritatem Parochus ullam, vel ſaltim exactam faciat diligentiam.* Rota apud Penam *deciſ.* 1322. *num.* 16. ibi: *Eodemque modo fuit dictum, non probari Matrimonium, ex eo quod in Libro Baptiſmi ::: quia iſtæ deſcriptiones regularitèr fiunt ad inſtantiam, & aſſertionem partium*: de quo exprofeſſó infra dicemus; à ateſtiguar un Obiſpo de la miſma Relacion, y en una materia, en que tanto debe atenderſe la declaracion de la madre; Gomez *in leg.* 9. *Tauri, num.* 3. ibi: *Quia matri credendum eſt, quæ melius alio veritatem cognovit, & non eſt præſumendum, quod falſum contra filium dicat.* Text *in cap. Afferte, de Præſumpt.* Text. *in cap.* 22. *de Teſtib.* ibi: *Quia præſumptio eſt non modica, cum mater id confitetur.* Text. *in cap.* 3. *Qui filii ſint legitimi*, ibi: *Conſultationi tuæ reſpondemus, quod in tali caſu ſtandum eſt verbo viri, & mulieris.* Gloſſ. ibi: *Et merito ſtatur verbo illorum, quia non eſt veriſimile, quod Paterna pietas contra illum mota fuiſſet, ſi filius fuiſſet*, cum aliis poſtea referendis.

83 Confirmaſe lo antecedente: es conſtante, que qualquier Embaxador, Nuncio, ò Legado, para ſer recibido, eſtimado, y reputado por tal, debe, ante todas coſas, preſentar las Cartas de creencia, y letras juſtificativas de ſu comiſsion; Text. *in cap. Cum in Jure Peritus*, 31. *de Offic. & poteſt. Judic. Delegat.* Text. *in cap. Cum contingat*, 24. *de Reſcript.* cum innumeris aliis congeſtis per D. Gonz. *in Comment. ad dict. cap.* 31. *à num.* 1. ſin embargo de lo qual, ſiempre que el Embiado es perſona conſtituìda en alta Dignidad, y de ſuperior graduacion, ſe le dà fee à ſu mera aſſercion, y es recibido, y venerado como tal, aunque falten las Cartas de creencia; Textus famoſus *in cap. Nobiliſsimus*, 3. *diſtinct.* 97. ibi: *Nobiliſsimus vir, atque ſtrenuus veſtræ ſublimitatis legatus, licet nullam Epiſtolam juxta conſuetudinem à vobis noſtro Pontificio detuliſſet, licet nunquam Apoſtolicæ Sedis modus fuerit abſque ſignatis apicibus undecumque legationem ſuſcipere. Nos tamen vos in illo bo-*

no-

norantes, ejusque gravitatem, & eloquiorum illius veri dicas cognoscentes assertiones, nihilominùs eum, & sicut decuit, suscipimus, & ei, sicut honestum fuit, credimus. Ubi Gloss. Archidiaconus, & alii: Abbas *in cap. Quod super his, num.* 5. versic. *Unde & Cardinalis*; & idem Felinus *num.* 8. *de Fide instrument.* Anton. Gabriel *de Probat. concl.*1. *à num.*1. *lib.*1. Mascad. *eodem tract. lib.* 1. *concl.* 140. *num.* 1. ubi plurimos refert, & testatur esse communem conclusionem, latissimè Farinac. *tom.* 2. *de Testib. quæst.* 63. *num.* 55. *usque ad num.* 79.

84 Y hablando el citado texto de un Cardenal, què afirmaba ser Legado; D. Gonzal. *ubi supr. num.* 5. *in fine*, ibi: *Unde cum textus in dict. cap. Nobilissimus loquatur de Cardinali Ecclesiæ Romanæ; ideò etiam non exhibitis literis suæ delegationis, illi fides adhibetur*: à fortiori procederà su decision, respecto de los Obispos, siendo estos, en quanto à Dignidad, de superior gerarquìa, y graduacion, que los Cardenales; ut tradit Menoch. *de Arbitrar. casu* 70. *num.*6. ademàs, que esta doctrina igualmente se estiende à toda persona de authoridad suma; ut cum pluribus tenet idem Mascard. *ubi supr. num.* 2. versic. *Amplia*, ibi: *Amplia primò hanc conclusionem, non solum procedere in Cardinali, sed etiam eamdem locum habere in quacumque alia persona Nobili, summeque authoritatis sic.*:::

85 *Nunc sic*: la suprema Dignidad, singulares Privilegios, Franquezas, y Prerrogativas, que consigue quien merece, que el Principe le elija por su Embaxador, bastantemente se explican, considerandolo viva imagen del mismo Principe que lo embia, y à quien representa; Carol. Paschal. *de Legat. cap.* 38. ibi: *Sunt enim Legati viva magnæ dominationis effigies, & illius (ut ita loquar) altera, sive geminata persona*; Besold. *dissert. de Legat. cap.* 3. *numer.*6. ibi: *Ac etiam generalitèr lege cautum, moribusque receptum est, ut idem omninò honor Legationibus in sedendo, subscribendo, ferendo suffragiis, aliisque id genus similibus rebus exhibeatur, qualis à quibus misi sunt, si præsentes essent, deberetur*: el lustre, y esplendor, que agrega à su Casa, està notorio, siendo igual eleccion relevante testimonio, que convence su Grandeza; pues como dice el señor Salzedo

in

in Theatr. honor. gloss. 26. num. 13. ſemejantes encargos ſolo ſe fian, y encomiendan à un Grande del Reyno, ibi: *Quare conceſſum Legatorum munus Primatibus Reipublicæ ::: Nobilibus, ac clariſsimis ex primo ordine*: dixolo Virgil. 7. Æneid.

...........Delectos ordine ab omni...........
Centum Oratores Auguſta ad Mœnia Regis
Ire jubet.

Videndus omninò dict. D. Salzed. citato in loco, ubi hæc, & alia ſcitu digna invenientur.

86 Y al contrario; el graviſsimo delito, que comete quien ambicioſamente finge, y uſurpa la referida autoridad, è inveſtidura, lo manifieſta ſu pena, que es de Reo de Leſa Mageſtad; conſulatur Menoch. *de Arbitrar. lib. 2. caſu 320. per tot.* Pues ſi no obſtante todo lo dicho, y de que, aunque el apetito de conſeguir Dignidades es comun polilla de todos los mortales, como dixo San Ambroſio *in Prolog. ſuper Lucam*, ibi: *Ærugo mentis eſt appetentia Dignitatum*, que explicò Eteocles apud Euripidem his Verſibus.

Nam ſi violandum eſt jus, regnandi gratia
Violandum eſt: aliis rebus pietatem colas.

Ut refert Gerard. Joan. Boſius *lib. 2. Inſtitution. Oratoriar. cap. 13. §. 10.* principalmente reyna en los Eclesiaſticos; D. Cyprian. *Serm. de Jejun. & tentat.* ibi: *In ſinu Sacerdotum ambitio dormit, ibi ſub umbra recubat, in ſecreto Thalami ſe fraudalenter occultat*; doctè Zepeda *empreſ. 2. per tot.* ſe dà entero credito al Obiſpo, que aſſegura, y afirma ſer embiado de algun Principe, ò Republica, aunque no mueſtre, ni parezcan las letras de creencia, y ſea negocio de que tanto honor, y luſtre le redunda, como queda dicho; còmo ſe puede poner en controverſia la ateſtacion, que ſin otro interès, que el del cumplimiento de ſu oficio Paſtoral, puſo el Obiſpo de Antuerpia en la citada ſupueſta Partida del Marquès, con el frivolo, quanto deſpreciable reparo de no encontrarſe la confeſsion *in ſcriptis* de ſu madre?

Còmo

87 Còmo intenta persuadir, que el zelo, que à dicho Prelado moviò, solicitando la mayor pureza, claridad, y verdad en los Libros de las Parroquias de su Diocesis, se haya de estimar accion voluntaria en conocido desdoro, y menosprecio de persona de tan superior graduacion? Còmo puede dudarse de lo que testifica en la expressada Nota, dandole entero credito en lo que afirma en materia mas ardua, y grave, y en que regularmente se interessa el beneficio pùblico de todo un Reyno? idem D. Salced. *ubi supr. num.* 13. Còmo puede vulnerar su buena fama, ni inferir detrimento à su estimacion, diligencia nacida del mas puntual, y exacto aumplimiento de su oficio, y ministerio? contra text. *in cap. Pervenit, de Fideijus. leg. Si quis,* 7. *ff. de Testam. quæmadm. aper.* ibi: *Et sit iniquum, damnosum cuique esse officium suum. Leg.* 140. *ff. de Reg. Jur.* Noguer. *allegat.* 33. *num.* 56. D. Valenz. *cons.* 179. *numer.* 34. cum pluribus Dueñas *Axiomat. Jur. lit. O, num.* 15. Robert. *lib.* 4. *Rer. Judicat. cap.* 14. *pagin. mihi* 834.

88 Otro obice es: Que si fuera cierta la expressada Nota del Obispo, estuviera al margen de la Partida, y no pegada sobre ella con oblea: mas igual reparo es del todo futil, por terminarse, no en quanto à la substancia de dicha Nota, sì solo en quanto al modo con que se halla puesta. No es en quanto à la substancia, respecto de que esta unicamente consiste en la certeza, ò incertidumbre de su contexto; y este se halla indubitable, haviendose encontrado la misma narrativa, y declaracion, que contiene en los Registros, y Archivo de aquella Dignidad, como resulta de la Certificacion referida *supr. numer.* 48. 49. Y siendo indisputable la fee, que se debe à estos Archivos, como à los Libros, Papeles, è Instrumentos, que en ellos se encuentran; D. Crespi *observ.* 23. *quæst.* 4. *num.* 20. Pareja *de Instrument. edit. tit.* 1. *resol.* 3. §. 3. *ex num.* 27. ibi: *Secundus casus est, quando copia, sive transumptum hujusmodi reperitur in Archivio publico alicujus loci, sive communitatis, quoniam tunc huic instrumento fidem esse adhibendam observarunt Angelus* :::: cum multis D. Gonz. *in Comment. ad cap.* 1.

de Fide instrument. num. 12. principalmente si se verifican, como en el caso presente, las qualidades, que refiere el Genua *de Script. privat. lib.* 5. *quæst.* 1. *numer.* 2. Poco, ò nada importa, que en el mote de la Partida se registre en el modo, que se quiera.

89 Por quanto igual despreciable accidental circunstancia no puede disminuirle su fee, afianzada, quando no por la Persona, que la puso, como està claro; *per dicta numer.* 74. 75. & 76. por haverse encontrado su transumpto en un pùblico Archivo; y mas siendo cierto en Derecho, que non curatur de modo, & medio; dum habeatur effectus, & finis intentus, *leg.* 14. §. *unic. ff. ut Legator. leg.* 104. *ff. de Verb. obligat.* Carlev. *de Judic. tit.* 3. *disp.* 5. *num.* 20. Pareja *de Instrument. edit. tit.* 2. *resol.* 5. *num.* 76. Como el que la Ley solo aprecia, y considera lo substancial, y de ninguna suerte lo accidental, y nada conducente; Mostazo *de Caus. Piis, lib.* 4. *capit.* 7. *num.* 7. ibi; *Denique in Jure, quod per accidens est non consideratur, sed quod est per se, ut tenet Abbas in cap. Rodulphus de Rescriptis, num.* 9.

90 Y el hecho de haverse encontrado en dicho Archivo la misma Nota, elide, ò por mejor decir, convence à todas luces ser notoria temeridad, afirmar ser intrusa la que se halla en el Libro de la Parroquial de Rumps; pues para que tuviera lugar igual voluntario repugnante efugio, era forzoso suponer, que los hermanos de Don Sebastian, coludieron, no solo con el Parrocho de Rumps, sino es, lo que es mas, con el mismo Obispo de Antuerpia, y tambien con su Secretario: era forzoso suponer, que estas personas, por obsequiar à dos Estrangeros, apadrinaron semejante imaginada torpeza, tanto mas grave, y atròz, quanto mas encumbradas ellas por sus ministerios; pues como dixo Salviano *lib.* 4. *de Gubernat. Dei: Atrocius sub Sancti nominis professione peccatur. Ubi sublimior est prærogativa, major est culpa.*

91 Era forzoso suponer, que el Obispo, Cura, y Secretario se convinieron para ello, y coludieron entre sì; pues como decanta el Axioma Philosophico: *Quæ sunt eadem uni tertiò, sunt eadem inter se*; todo lo qual es manifiesto

N

le-

legal abſurdo, aſsi porque las circunſtancias del Obiſpo, como las de Don Antonio, y Don Manuel Pimentèl, no dàn lugar para aſſentir à tan indigna ſoſpecha, teniendo à ſu favor, no ſolo la comun preſumpcion, qua quilibet præſumittur bonus, niſi contrarium probetur; Text. *in cap. unic. de Scrutin. in ord. faciend.* Text. *in cap. ult. de Præſumpt. leg. Meritò, ff. pro Socio.* Flamin. *de Reſignat. tom. 2. lib. 10. quæſt. 3. numer. 63.* & communitèr DD. ſino es tambien la ſingular, y privilegiada, que reſulta de la diſtinguida qualidad de ſus perſonas; ut latiſsimè ſuo more tradit Tiraquel. *de Nobilit. cap. 20. à numer. 20.* D. Valenz. *conſ. 72. num. 20.* como porque la coluſion nunca ſe preſume; Bald. *conſ. 396. lib. 2.* Thuſc. *lit. C, concluſ. 471. num. ult.* Menoch. *lib. 5. præſumpt. 26.* principalmente entre perſonas eſtrañas; idem Menoch. *numer. 11.*

92 Cauſando la mayor admiracion, el que ſe intente defender, y perſuadir una extravagancia, fingimiento, y ſupoſicion, qual ſe regiſtra ſer irrefragablemente quanto ſe enuncia en la Partida, que llaman de Baptiſmo, aplicando ciegamente los vicios, que eſta padece à la patente realidad, que reſulta de la arreglada formal diligencia, practicada por el Obiſpo de Antuerpia en el Libro de la Parroquia de Rumps, y Regiſtros de ſu Dignidad; de la que ſeguramente decimos lo que en caſo igual el Decio *in cap. 5. de Probat.* nempè: *Quæ ponit delictum ante oculos Judicis, quaſi in Tabella depictum*, que bien conviene al Marquès la profunda ſentencia de San Geronymo, *epiſt. 4. tom. 1. Accuſamus ſæpè, quod facimus.*

93 Y mas ſi ſe reflexiona atentamente, (como es juſto) que quando el Obiſpo mandò poner, y puſo eſta Nota en el Libro Baptiſmal de la Parroquial de Rumps, fuè en el dia 15. de Diciembre de 1688. (*Mem. num. 51.*) en cuya ocaſion yà no eſtaban en Flandes los hermanos del Don Sebaſtian; mediante à ſer hecho conſtante, y cierto, que los referidos ſe vinieron à Eſpaña mucho tiempo antes, que la Doña Inès partieſſe de aquellos Paìſes para Madrid: lo que, ſegun el Aſsiento, que el Marquès ha preſentado del Libro de Memoria de Don Fer-

nan-

nando Zualart, fuè en el dia 14. de Agosto del mismo año de 688. (*Mem. num.* 70.) Lo que convence ser ceguedad manifiesta, quanto indigna presumpcion, proponer, ò imaginar, que Don Antonio, y Don Manuel desde Madrid introduxeron en Rumps la expressada Nota; facit D. Valenz. *cons.* 146. *num.* 34. ò que para su Asiento coludieron con dos personas estrañas (que mas bien atenderian en todo caso à los Naturales, y Patricios, que à los Estrangeros; nam juxta Ciceronem *de Amicitia*: *Potiores nobis sunt Cives, quam Peregrini*; & notant DD. *in cap. Cum te, de Cleric. Peregrin.* & pluribus utriusque Juris, necnon Historiarium Testimoniis, exornat idem D. Valenz. *cons.* 105. *num.* 85. *cum quinque seqq.*) quales eran el Cura de dicha Iglesia, y el Obispo de Antuerpia, ad tradita per Menoch. *dict. præsumpt.* 26. *num.* 11.

94 Convenciendose igualmente, no solo el zelo de aquel Prelado, que teniendo presente el *circuibat Jesus totam Gallilæam*, Matth. 4. donde leyò el docto Cartusano: *Tamquam bonus Pastor, & optimus Prælatus, qui propriis oculis videt, & lustrat totam suam Provinciam*, que exorna el Doctor Don Gregorio de Arroyo, y Sarmiento: *Espejo para Obispos, y Prelados*, §. 3. *pagina mihi* 12. procuraba la mayor legalidad en los Libros de las Iglesias de su Diocesis, registrandolos por sì, y enmendando las faltas, y descuidos, que en ellos advertìa de sus Ministros; sino es la madurèz, prudencia, y charidad, con que fuè governando aquel lance, remediando el gravissimo daño, que advirtiò se podia seguir de hallarse introducida una Prole por legitima, sin serlo, en perjuicio de Mayorazgos tan ilustres, y de sus legitimos successores; y mirando al mismo tiempo por el honor, y seguridad de la Doña Inès: respecto de que, aunque esta le declarò, impelida de su conciencia, que no estaba casada con el Don Sebastian, como al mismo tiempo naturalmente le encargarìa el secreto, por el notorio riesgo, en que estaba su vida, siempre que sus padres, hermanos, y parientes lo llegassen à entender, dispuso con la mayor cordura, que se anotasse por entonces solamente dicha declaracion en los Registros de su Dignidad; mas luego que

que Doña Inès saliò de Flandes para España, y passaron quatro meses, considerandola yà bien retirada de aquellos Paìses, y de sus padres, y parientes, procurò assegurar, y afianzar mas la siniestra expression de *legitimo*, con que el Marquès se hallaba en la Partida de su llamado Baptismo, haciendo se pusiesse sobre ella la expressada Nota, y toda de su puño, y letra; sin embargo, que desde el dia 18. de Octubre del año antecedente de 1687. lo tenia assi annotado en su Archivo de letra de su Secretario. (*Mem. num.* 54. 55. & 56.)

95 Pero lo que mas claramente desvanece el antecedente voluntario repàro, con la mayor temeridad alegado contra la mencionada Nota del Obispo, y descubre al mismo tiempo ser pura tramoya, suposicion, y falsedad quanto por el Marquès se ha propuesto, y deducido para persuadir verdadero Matrimonio entre sus padres, y por consiguiente su legitimidad, y sobre que pide Don Antonio Francisco Pimentèl la superior atencion de los Señores Jueces: es la instancia, que el mismo Don Sebastian hizo à Don Pedro Fernandez de Soria, Predicador de su Magestad, su Capellan de Honor, y Cura de Santa Maria de Madrid, à fin de que en los Libros de su Iglesia pusiesse en substancia lo mismo que consta en la Annotacion del Obispo, entregandole para ello un Papel, que traducido à nuestro Idioma, dice: *Segun la Fee del Registro Baptismal de la Iglesia Parroquial de Rumps, consta por la Declaracion propia de Maria Inès Zualart, que nunca ha sido casada con Don Sebastian Pimentèl; y assi, que Joseph Francisco, procreado de ellos, es hijo natural. Dado en Rumps à 26. de Julio de 1688. firmado P. Y. Sermano, Cura de Rumps*: como lo depone el citado Don Pedro, Testigo presentado por el Marquès; expressando, que no quiso assentir à lo referido, por parecerle ser cosa no tocante à su obligacion de tal Cura. (*Mem. num.* 121. 122. *&* 123.)

96 Por quanto siendo el credito, y lustre de los hijos el mayor incentivo de los padres, *honor patris est gloria filii*; Frederic. de Senis, *quæst.* 185. *num.* 2. D. Valenz. *cons.* 95. *num.* 33. Escobàr *de Purit.* 1. *part. quæst.* 1. *Proœm.* §. 3. *per tot.* y el amor, y cariño de estos à sus hijos sea

tan

tan vehemente, y desmedido, que no solo venza todo amor; Text. *in leg. Nam etsi*, 15. *ff. de Inoffic. Testam.* Text. *in leg. final*, *Cod. de Curat. furios.* ibi: *Quis enim talis affectus extraneus inveniatur, ut vincat paternum. Leg.* 67. §. 1. *ff. de Ritu Nupt. Leg.* 8. §. *fin. ff. De eo, quod met. caus. Leg. Si filius*, *Cod. de Patria potestat. Leg.* 4. *tit.* 27. *partit.* 4. *Leg.* 11. *tit.* 7. *partit.* 6. *Leg.* 4. *tit.* 13. *eodem.* Paschalis *de Virib. Patriæ potestat.* 3. *part. cap.* 1. Robert. *lib.* 2. *Rerum judicat. cap.* 15. *pagina mihi* 464. cum pluribus D. Gonzal. *in Notis ad cap.* 2. *de Præsumpt. num.* 5. Latissimè, & eruditè Tiraquel. *in Præfat. ad legem Si unquam, Cod. de Revocand. Donat. à num.* 7.

97 Si no es que se anteponga à la propria vida, despreciandose esta, tanto por conservar la del hijo, Andr. Ysern. *in cap.* 1. §. *Publici Latrones ad finem*, *tit. de Pace tenend.* ibi: *Carolus Secundus Imperator jussit filium suspendi: quod intelligens Pater, ut Filium à morte liberaret, ac in se pœnam converteret, spontè crimen confessus, ideòque suspensus est, filio liberato.* Quintilian. *declamat.* 11. ibi: *Cum filii pauperis ad supplicium peterentur, pater sese obtulit, illos alterna morte servaturus.* Tiraquel. cum plurib. *ubi supr. n.* 8. quanto de dolor, y pesar de considerarlo muerto, como se advierte en el Emperador Gordiano el Viejo, (cuyas prudentes Leyes, y doctos Rescriptos ilustran el Codigo de Justiniano) que oìda la muerte de su hijo, se ahorcò, ut refert Tulius Capitolinus; y en Ægeo precipitado, solo por haver aprehendido, que su hijo Theseo havia perecido en la navegacion de Creta, ut decantavit Catullus *in Nuptiis Pelei, & Thetidis*, his Carminibus.

At Pater . . . .
Præcipitem sese scòpulorum è vertice jecit.
. . . *Amissum credens immiti Thesea fato.*

98 Aunque no es necessario, para apoyo de tan evidente asserto, recurrir à Historias Prophanas, quando en la Sagrada se encuentra mas seguramente comprobado en los sucessos, que refiere del Propheta Rey, y del Patriarcha Jacob: este, rasgando sus vestidos, entregado à

un inconſolable llanto, ſolo por haver imaginado, que ſu querido Joſeph havia ſido paſto de alguna Fiera, viendo ſu tunica manchada con ſangre de un Cordero: *Tulerunt autem tunicam ejus, & in ſanguine hædi, quem occiderunt, tinxerunt::: Quam cum agnoviſſet pater, ait, tunica filii mei eſt, Fera peſsima comedit eum, Beſtia devorabit Joſeph. Sciſsiſque veſtibus, indutus eſt cilicio, lugens filium ſuum multo tempore. Congregatis autem cunctis liberis ejus, ut lenirent dolorem patris, noluit conſolationem accipere; ſed ait: Deſcendam ad filium meum lugens in Infernum.* Geneſis *cap. 37. verſ. 31. & ſeqq.* Y aquel, ſin acordarſe de que Abſalòn era Fratricida, que torpemente ſe havia mezclado con ſus Concubinas, y que ſolicitaba deſpojarle violentamente del Reyno, y de la vida, oìda ſu muerte, exclamando: *Fili mi Abſalon, Abſalon fili mi: quis mihi tribuat, ut ego moriar pro te, Abſalon fili mi, fili mi Abſalon.* Regum *lib. 2. cap. 18. verſ. 33.*

99 Reſultando de eſte incomparable afecto, y natural propenſion, no deberſe preſumir haya padre, que contra la verdad ſolicìte expreſſar lo que deſdora à ſus miſmos hijos, y deſcendientes; Eſcobàr *de Puritat. 2. part. quæſt. 6. §. 1. num. 30.* ibi: *Quia ſanguinis proprii naturalis dilectio non conſtituit veriſimile, quod non ſolum falſo, verum neque in dubio, tam gravi infamiæ nota, ſe, & ſuos ſpontè dehoneſtare fuerit auſus; ſed quod ipſa motus veritate:::* ni menos que quiera anteponerles à perſonas eſtrañas en ſus derechos; Text. *in leg. Cum acutiſsimi, 30. Cod. de Fideicommiſſ.* ibi: *Ne videatur teſtator alienas ſucceſsiones propriis anteponere. Leg. Cum Avus, 102. ff. de Condit. & demonſt.* ubi communitèr DD. & latiſsimè Fuſar. *de Subſtitutionib. quæſt. 393. & ſeqq.*

100 Pues ſiendo innegable todo lo antecedente, còmo ſe intenta perſuadir, que ſi Don Sebaſtian Pimentèl eſtuviera caſado con Doña Inès Maria Zualart, pudieſſe ſer tan cruel contra el Marquès, ſu hijo, que ſolicitaſſe con inſtancia, no como quiera ocultar ſu legitimidad, ſino es que ſe puſieſſe en los Libros de Santa Maria de Madrid la expreſſada anotacion, à fin de que en todo tiempo conſtaſſe lo contrario; y que ſolo era (como ſin

diſ-

disputa es) hijo natural de los referidos? quando, como cumpluribus, dice el Escobàr *ubi suprà à num. 25. Quia tam crudelis in se, & filios nemo præsumi debet, ut suum, & suorum bonorem prosternat, & desserat :::: Imò acerrimus sui bonoris quisque præsumitur defensor :::: nec se, & suos lædere, nec offendere nisi ex veritate, & juxta causa est præsumendum, ex adductis :::: sed potius appetere bonorem, & incrementum suæ agnationis :::: & quod optimum, & utilius fuerit sibi, & suis præsumitur, ut probat* ex aliis *Joan. Gutierr. lib. 4. Pract. quęst. 8. num. 45. & 46. Menoch. lib. 3. pręsumpt. 83. num. 2.*

101 Còmo se ha de imaginar hacer verosimil, que el Don Sebastian, olvidado de su ilustre sangre, notorias obligaciones, y principalmente de la de Christiano, estimasse en tan poco el honor del Marquès, que à ser su hijo legitimo, y por consiguiente con immediato derecho à los presentes Mayorazgos, quisiesse, no solo privarle de tan inestimable qualidad, sino es cerrarle la puerta à su succesion en beneficio de otros transversales? quando la presumpcion legal de los citados Textos *in leg. Cum acutissimi, & in leg. Cum avus es Juris, & de Jure*, como es constante; & expresè docet Tiber. Decian. *Respons.* 106. *numer.* 15. *volum.* 2. ibi: *Tertiò considero, quod dictæ Leges, cum Avus, & cum Acutissimi, & §. Cum autem fundant se in præsumptione, quę præsumptio est Juris, & de Jure, non autem fictio, ut volebat :::: Cum igitur sit præsumptio Juris, & de Jure, præsertim cum super ea se fundent istæ leges, statuendo, & decidendo, dicitur liquidissima, ac fortissima probatio, contra quam non admittitur probatio nisi clarissima, & evidentissima, ut est Gloss.* ::::

102 De modo, que semejante diligencia, practicada por Don Sebastian (aun quando todo lo que queda dicho cessára, que no puede) era suficiente, segun Derecho, para convencer, no solo la falsedad, è introduccion dolosa de la Partida, que se llama de Baptismo en el Libro de la Parroquial de Rumps, sino es la legalidad de la Nota, sobre ella puesta por el Obispo de Antuerpia: y assimismo, que el Marquès es hijo natural del susodicho; y mas en vista de diferir el Derecho tanto à la atestacion de

los

los padres en punto de la filiacion de sus hijos, que en su declaracion regularmente consiste el principal medio de su prueba, y justificacion; *lex* 11. *Tauri*, ibi: *Con tal que el padre le conozca*; ubi Anton. Gom. *num.* 2. ibi: *Quod si pater non recognoscat eos in filios, non debent judicari ejus filii, quoad succesionem, nec quoad alimenta, nec quoad alia. Lex* 9. *tit.* 8. *lib.* 5. *Recopilat.* ubi Aceved. *numer.* 10. D. Covarr. *de Matrim. cap.* 8. §. 3. *numer.* 6. repetenda dicta *suprà numeros* 99. *&* 101.

103 Luego si siendo Don Sebastian padre de Don Joseph, solicitaba constasse de su ilegitimidad, como es constante, aun por la misma probanza hecha de contrario; què mas irrefragable convencimiento de ella se pudiera, ni puede apetecer, que la expressada diligencia, y solicitud? Què mayor apoyo de la legalidad de la Nota del Obispo de Antuerpia, que el vèr al mismo Don Sebastian instando à que se pusiesse otra equivalente en los Libros de la Parroquia de Santa Maria de Madrid? No parece puede encontrar el discurso mas apasionado el menor motivo, para dudar sobre verdad, que se registra, persuade, y convence por tantos, y tan innegables medios, como quedan propuestos; argum. text. *in leg.* 8. *C. Qui testam. facer. poss.* ibi: *Sed ne locum quidem ullum relinquat insidiis tot oculis spectata, tot insinuata sensibus, tot insuper in tuto locata manibus.*

104 Bien conoce el Marquès, que la dicha diligencia de su padre claramente ha desvanecido su mal advertido intento; y mas justificandose plenamente por la citada deposicion del Don Pedro Fernandez de Soria, Testigo por su parte presentado, y que depone de hecho proprio; Rota *in Romana filiationis coram Carrillo, quæ est deciss.* 81. apud Zachiam *num.* 8. ibi: *Convincitur est depositione nutricis ejusdem Martiæ formiter examinatæ, quę asserit alimenta, & salarium semper recepisse à dicta Julia, cui propterea uti inductæ à dicta Martia, & deponente defacto proprio, plena est fides adhibenda.* Surdus *in cons.* 550. *num.* 3. *lib.* 4. & supponit Noguer. *allegat.* 24. *numer.* 114. Francisc. Milanens. *decis.* 3. *lib.* 1. *num.* 237. cum pluribus D. Valenz. *cons.* 73. *n.* 8. *& cons.* 78. *num.* 42. y no obstante, en lugar de

ren-

rendirse, como debiera, mas, y mas empeñado en llevar adelante su ciega, quanto desesperada pretension, verificando la sentencia de Vigecio *lib.* 3. ibi: *Ex desperatione crescit audatia, & cum spei nihil est, summit arma timor*, con notoria resistencia de ley alega, que el referido Don Pedro de Soria padeciò equivocacion en dicha su declaracion, en quanto dixo, que el Don Sebastian havia concurrido con sus hermanos à hacerle la mencionada instancia (*Mem. num. 692.*) sin advertir, que es Testigo por su parte presentado, y que se ha valido, y vale de su deposicion (pues no tiene otra) para prueba de que los hermanos del Don Sebastian havian solicitado con el citado Cura la diligencia, que este confiessa; por cuyo hecho solo (aunque cessáran, que no pueden, las immediatas doctrinas) no puede opugnarla, ni en quanto al particular, que expressa de haver assistido, y concurrido con sus hermanos el Don Sebastian para dicha diligencia, y solicitud, ni en quanto otro alguno.

105 En vista de que la fee del Testigo ha de ser, y es individua, Garcia *de Nobilit. gloss.* 25. *num.* 3. ubi alios dat. Farinac. *de Testib. quæst.* 67. *ex num.* 74. Noguerol *allegat.* 26. *num.* 76. Alciat. *in leg.* 1. §. *Sed etsi mihi, ff. de Verb. obligat. num.* 43. D. Valenz. cum pluribus, *dict. cons.* 78. *num.* 84. al modo de la condicion, quæ non potest pro parte impleri; D. D. Bartholom. de Henao *Otia Salmant. lib.* 1. *otio* 1. *num.* 12. ni pro parte acceptari, & pro parte rejici; Fontanell. *decis.* 129. *num.* 12. Y si esta Juridica comun resolucion procede, aun quando el Testigo depone sobre particulares dividuos, y separables entre sì; Alexand. *in leg. Si ex falsis, Cod. de Transat. num.* 5. Alberic. *de Testib. in* 3. *part. princip. num.* 25. Socinus Junior. *cons.* 41. *num.* 13. *lib.* 2. Jul. Clar. *lib.* 5. *Sentent. quæst.* 53. *num.* 8. D. Valenz. *dict. cons.* 78. *num.* 47. con quanta mayor razon procederà, y se debe entender en nuestro caso, deponiendo el Don Pedro Fernandez de Soria sobre un lance no reiterado, y de circunstancias inseparables?

106 De suerte, que, ò se ha de confessar, como es preciso, ser cierto haver solicitado el Don Sebastian, junto

to con ſus hermanos, el aſsiento de la Nota, que queda referida, ò que no huvo tal inſtancia, y fuè falſo quanto ſobre dicho particular depuſo el referido Teſtigo; por quanto ſiendo la verdad, y falſedad incompatibles entre sì, è incapaces de coadunar en un miſmo Inſtrumento, ò Declaracion; Carleval *de Judiciis*, *tit.* 1. *diſp.* 1. *num.* 4. por deſtruirſe mutuamente, como coſas ex diametro opueſtas; Argument. *Leg.* 188. *ff. de Reg. Juris*: el Teſtigo, que en un particular de ſu depoſicion es falſo, en toda ſe deſprecia por tal, y en nada prueba, ni merece fee; Text. *in cap. Fraternitatis*; ubi copioſé Felinus *de Hæreticis*, dict. Leg. *Si ex falſis*, *Cod. de Tranſat.* Bartol. *conſ.* 88. Deccius *conſ.* 105. *ſub num.* 5. ubi de communi teſtatur. Ant. Gabriel. *tit. de Crimin. concl.* 4. *in principio*, *lib.* 7. Vivius *deciſ.* 377. *num.* 5. *lib.* 2. ibi: *Itaque ubicumque apparet, quod teſtis dictum reprobat in uno; tunc ei minimè creditur in cæteris, etiam teſtificantis, quamvis in illis non reperiatur concludens reprobatio, ut voluit Innocent. in cap. Fraternitatis, de Hæreticis, aſsignans ibi hanc rationem: quia virtus, & efficacia teſtis penden à juramento, leg. Si quando, Cod. de Teſtib. Unde ſi concernatur ejus perjurium in uno tantum ex ſuis dictis, in cæteris autem, cum urgeat, obiterque perjurium ipſum, ei nullatenùs creditur.* Jul. Capon. *diſcept.* 370. *num.* 49. Petrus Cavall. *cent.* 3. *caſ.* 287. *num.* 32. & 33. ibi: *Ubi in hoc convincitur dictus teſtis, & de falſo redarguitur, quo caſu non probat nedum in ea parte, in qua convictus manet; ſed neque in alia, quia teſtis in una falſus, in omnibus falſus præſumitur, & ejus depoſitio in parte falſa, in totum vitiatur indifferentèr, ſive falſitas ſit commiſſa in præcedentibus, ſive in ſubſequentibus.* D. Valenz. *dict. conſ.* 78. & *num.* 47.

107 Luego no pudiendo en modo alguno el Marquès reprobar la depoſicion de eſte Teſtigo, no tanto por ſer examinado à ſu inſtancia, y preſentacion, quanto por eſtarſe valiendo, y haverſe valido de ella, con no poca ponderacion, en eſte Juicio; per text. *in cap. Per tuas*, 10. *de Probat.* ibi: *Cum nimis indignum ſit juxta legitimas ſanctiones, ut quod quiſque ſua voce dilucidè proteſtatus eſt, id in eumdem caſum proprio valeat teſtimonio infirmare*; concordan-

dante cum *leg.* 13. *Cod. de Non numerat. pecun.* Anguian. *de Legib. lib.* 3. *controv.* 27. *num.* 22. D. Anton. de Castro *in suis Canonicis Allegationib. allegat.* 20. *num.* 15. y sea su fee, y legalidad individua, ut probatum manet: Se manifiesta, persuade, y convence notoriamente, que el Don Sebastian Pimentèl estuvo pretendiendo se annotasse en los Libros de la Iglesia Parroquial de Santa Maria de Madrid, que no estaba casado con Doña Inès Maria Zualart, y que el Marquès era su hijo natural: Se deduce por consiguiente la mas relevante comprobacion de las Annotaciones puestas por el Obispo de Antuerpia, assi en el Libro Baptismal de Rumps, como en los Registros de su Curia: Se excluye, como temeraria, y cavilosa, toda sospecha de haver sido intrusas, ò subplantadas dichas Notas: Se convence el fingimiento, dolo, y engaño, con que se consiguiò el asiento de la figurada Partida de Baptismo en el Libro de la Parroquial de Rumps: Se evidencia, que no huvo tal Matrimonio: Y finalmente, se desvanecen, como artificiosos, fingidos, y simulados, quantos medios ha propuesto el Marquès para persuadir su legitimidad; y todo ello con sus mismos documentos, como era, no solo justissimo, juxta illud Ovid. *de Arte Amandi*;

Neque enim Lex æquior ulla est,
Quam Necis Artifices Arte perire sua.

sino es consiguiente à pretension; cuyo entivo fuè solo una premeditada confabulacion, compuesta de aparentes sophisticas cavilaciones: Senec. *lib.* 1. *de Clement. cap.* 1. ibi: *Ficta citò in naturam suam recidunt; quibus veritas subest, quæque ex solido enascuntur, tempore ipso, in majus, meliusque procedunt.* Diog. Laert. *de Vita, & morib. Philosoph.* ibi: *Qui in mendacio confidit, citò deficiet.* Tiber. Decian. *cons.* 8. *num.* 204. *volum.* 1. ibi: *Veritas namque immortalis est, mendacium verò moritur citò, neque viget, neque detractor eficiet, quo minus veritas defendatur.*

108 Deduciendose assimismo, que siendo la expressada diligencia correspectiva, y consonante con el Testamento Militar, que despues otorgò el Don Sebastian en Tu-

Turìn, hallandose cercano à la muerte, por las heridas, que sacò de la Batalla de Orbazàn, de que con efecto muriò, en el que declarò, *haver sido su intento unirse en Matrimonio con la Doña Inès Zualart, como lo executàra, à hallarse presente; y que de ella tenia un hijo natural, que se llama Don Joseph Pimentèl: pidiendo al Rey nuestrro Señor fuesse servido de legitimarle*: (*Mem. num.* 100. & 363. *usque ad* 386. *inclusivè*) reciprocamente se afianzan, comprueban, y confirman. Por quanto, si es constante, y cierto (como es, y queda probado) que el Don Sebastian procurò se annotasse en los Libros de dicha Iglesia de Santa Maria, no estàr casado con la Doña Inès, y que el Marquès era su hijo natural, no se puede poner en controversia, sin notorio legal absurdo, la certeza de la referida Testamentaria declaracion: siendo tan correlativa, uniforme, y contexte con ella, assi por la legal correspondencia de los citados actos; Text. *in leg.* 24. §. 1. *ff. de Minorib. Lex final. ff. de Acceptilat.* cum aliis Cravet. *cons.* 179. *n.* 13. ibi: *In correspectivis posito uno ponitur, & alterum, & sublato uno tollitur, & alterum.* Giurba *decis.* 85. *num.* 20. Fusar. *de Substitutionib. quæst.* 257. *num.* 58. Thusc. *liter. C. concl.* 1043. *num.* 6.

109 Como porque fuera temeridad manifiesta defender lo contrario; en vista de que siendo la hora de la muerte, tiempo solo de verdades; Quintilian. *orat.* 17. ibi: *Nuncio vobis, viri Sanctissimi, nihil à morientibus fingi, nihil vita laborante simplicius*, por la razon, que dà Salviano *lib.* 3. *de Ecclesia Catholic. pagin.* 391. ibi: *Spectat illum egressurum de Vita ista Officium Tribunalis Sacri, spectant tortores Angeli, & immortalium tormentorum terribiles Ministri*, y en que todo Christiano procura descargar su conciencia; D. Valenz. *cons.* 102. *ex numer.* 98. *usque ad num.* 117. còmo se ha de imaginar, que à ser cierto el figurado pretenso Matrimonio, lo negàra, como lo negò el Don Sebastian, constituìdo en tan terrible trance, y olvidandose de su salud eterna? Siendo por dicha causa de tanta recomendacion en el Derecho la declaracion de los padres, hecha en el Testamento, sobre la filiacion de los hijos, que es suficiente para desvanecer la poderosa

pre-

presumpcion de su legitimidad, que ambos conyuges confiessen ser adulterinos, sin embargo, que no se dude, ni de la certeza del Matrimonio, ni de haver nacido èl constante, como se manifiesta del singular, quanto grave litigio, que sobre caso igual refiere el Fermosino *in cap.* 10. *de Probat. quæst.* 1. *num.* 2. *tom.* 1. *de Probat.*

110 Es tambien correspectiva la citada diligencia del Don Sebastian, hecha con el Cura de Santa Maria, con la respuesta, que diò al Marquès de Pobàr, su padre, estando para partir à la Campaña de Milàn; en cuya ocasion, embiandole dicho Marquès recado con Don Antonio Zabala, su Capellàn, haciendole presente, que passaba à una Guerra viva, en que eran varios los accidentes, y no era justo llevar cargos de conciencia, y que assi le dixesse, si era cierto estaba casado con la Doña Inès, como se decia, que no le diesse, ni llevàra cuidado, que dicho Marquès la assistiria, y mantendria con la decencia correspondiente; respondiò: *Que no estaba casado con la Doña Inès, ni se podia casar al presente, por las razones, que reservaba en sì; y pedia, y suplicaba à su padre la mantuviesse, y atendiesse à su decencia, como lo hacia, y que con el tiempo verìa lo que debia executar* (*Mem. num.* 380. *& seq.*) por lo que mutuamente se confirman, y asseguran su certeza por las doctrinas immediatas.

111 Sucediendo lo mismo, respecto del hecho constante de haver solicitado el Don Sebastian, despues que vino de Flandes, contraher Matrimonio con la Duquesa de Naxera (*Mem. num.* 370. 372. *&* 382.) el que à todas luces excluye, como manifiestamente repugnante, y disono, el voluntario asserto de haverse casado en Bruselas con la Doña Inès; ad tradita per D. Crespi *observat.* 23. *quæst.* 13. *num.* 118. ubi cum cap. *Per tuas*, 12. *qui filii sint legitimi*, ita ait: *Ex facto enim parentum, videbatur confessum Matrimonium non contraxisse inter se, cum mulier alium virum, & vir aliam uxorem sibi in Matrimonium conjunxerint, ut constat ibi: Proli suscepta quamdam post, & aliam, ea defuncta, duxit uxorem, & ea, de qua prolem susceperat, virum sibi alium copulavit, & ibi: Licet dictus R. cum ea dimissa, quàm, ut concubinam habuerat, ad alia vota*

transierit, videatur ipso facto, Matrimonium, quod inter ipsos celebratum fuerat, denegasse: por quanto à ser asi, còmo se ha de imaginar de la ilustre sangre, y notorias circunstancias del Don Sebastian, que viviendo la Doña Inès, intentasse engañar à una Señora, como la dicha Duquesa, cometiendo el gravissimo, torpe, quanto detestable, heretico, è infamatorio delito de la Poligamia, prohibida, no solo por el Derecho Positivo, Canonico, y Civil, sino es tambien por el Divino? ut doctè cum pluribus exornat D. Gonzalez *in Comment. ad text. in cap.* 1. *&* 2. *de Sponsa duorum, & Sponso duarum, à num.* 5.

112 Se afianza igualmente la certeza de la confession *in scriptis*, que al Obispo de Antuerpia exhibiò la misma Doña Inès, representandole en ella no haverse unido en Matrimonio con el Don Sebastian: la que es de tan relevante credito en el concepto legal, que, aunque Don Sebastian tan repetidamente no huviera afirmado lo mismo, sino es lo contrario, se debia estàr à ella, por tener à su favor la presumpcion de no ser creible, ni verosimil, que en detrimento de su honor negàra, ò ocultàra el Matrimonio, si fuera cierto haverse contraìdo, como en los proprios terminos lo enseña el señor Gonzal. Tellez *in Comment. ad text. in cap.* 1. *de Clandest. Desponsat. num.* 2. ibi: *Quia clam contracto Matrimonio, sive mulier, sive vir neget, semper pro muliere stat presumptio Juris, sive neget Matrimonium, contractum esse, sive affirmet, quod celebratum fuit; nec enim credibile est, quod si Matrimonium contractum fuisset, hoc mulier negaret; aut contractum esse dixisset, quod revera contractum non est: ideò quia magis ejus inter est verum affirmare in hac parte, quam viri, qui facilius potest invenire aliàs nuptias: stante ergo pro muliere præsumptione ::: sive ipsa affirmet, sive neget esse contractum*: lo mismo dexò dicho el citado Author *in Notis ad cap.* 1. *de Ordin. cognit. num.* 4. ibi: *Quare omissa hac interpretatione dicendum est, decisionem illam* (và hablando del capit. 1. de Clandestin. Desponsatione) *speciali ratione procedere in Matrimonio clam contracto, quod sive mulier fateatur, sive neget, pro ea stat Juris præsumptio; si quidem credi non potest, quod si Matrimonium contractum esset, illud nega-*

ret

ret ::: Barbos. cum plurib. *in Collectan. ad prædictum textum.*

113 Es tambien ilacion correlativa, y de este modo confirmacion de la expressada diligencia del Don Sebastian, y de la confession hecha al Obispo de Antuerpia por la Doña Inès, el Testamento, que esta otorgò, y se halla comprobado; en el que, sin manifestar su estado, instituyò al Marquès por su universal heredero, denominandolo su hijo, *y del señor Don Sebastian Pimentèl.* (*Mem. num.* 101. 102. *&* 103.) Cuyas circunstancias convencen otra virtual confession, de lo mismo que *in scriptis* manifestò al Obispo: por quanto à haver intervenido entre los referidos el Matrimonio, que se figura, lo huviera declarado, como es regular, denominandose *Viuda*; respecto de que yà havia muerto el Don Sebastian, y sin privar à su hijo del tratamiento de *legitimo*, por lo mismo que siempre se estuvo dudando de la certeza de dicho Matrimonio: la que excluyò advertidamente, desentendiendose de ella, para verificar la sentencia del Jurisconsulto Papiniano *in dict. lege Cum Avus*, 102. *ff.* de Condit. *&* *demonstrat.* ibi: *Quod minus scriptum, quam dictum fuerat inveniretur*; como realmente se verificò.

114 Mediante à que siendo el silencio *quid privativum* de lo que se dissimula, ut cum plurib. probat Garcia de Nobilit. *gloss.* 8. §. 1. *num.* 5. ibi: *Est enim silentium quoddam privativum* ::: que induce virtual confession, maximè en assumptos graves, y en que se interessa el honor, estimacion, y credito; idem *citato in loco*, *&* *in gloss.* 17. *numer.* 44. el no haver la Doña Inès denominadose *viuda*, tratado à su hijo de *legitimo*, ni tomado en boca el Matrimonio con Don Sebastian; siendo materia tan de la estimacion de ambos, fuè la mas expressiva honesta confession de no haverlo contrahido, como siempre estuvo dando à entender, bien expressamente, como lo practicò con el Obispo de Antuerpia, y despues de estàr en la Villa de San Martin (donde, desde que vino à España, viviò retirada hasta que muriò) en ocasion de assistir al casamiento de Doña Cathalina Beltràn, su criada, con Don Francisco del Valle, diciendo: *Esto sì que es Ley de Dios: si yo estu-*

estuviera assi: como lo depone el Licenciado Don Pedro Hidalgo, Presbytero: (*Mem. num.* 391.) ò bien tacitamente diciendo, quando viò casar en dicha Villa à Juan de Cadiz Lucero: *Esto sì, que es casarse.* (*Mem. num.* 395.)

115 Y ademàs de las referidas geminadas confessiones de ambos conyuges, que no dexan apice de duda sobre la ilegitimidad del Marquès; Nata. *cons.* 473. *num.* 24. *volum.* 2. Pacian. *de Probat. lib.* 2. *cap.* 6. *liter.* D. *in Addict.* Fermosin. *ubi supr. num.* 17. ibi: *Infero tertio, quod filiatio probatur ex confessione, & nominatione facta, etiam incidenter, & etiam extra judicium, si fuit facta in actu; qui filio convenit, & non extraneo: & idem quando confessio est geminata, & repetita principalitèr propter aliud.* Cum plurib. Noguerol *allegat.* 25. *num.* 60. 61. & 62. cum aliis Menoch. *lib.* 2. *de Arbitrar. cent.* 1. *casu* 89. *num.* 81. se encuentra tambien su propria confession, que induce concluyentissima prueba de todo lo que queda dicho, y dirà en apoyo de la indisputable justicia, que assiste à Don Antonio Francisco Pimentèl; ad latè tradita per D. Valenz. *cons.* 121. *à num.* 95. *cum seqq.* Lo que se convence por una de las clausulas del Testamento cerrado (baxo cuya disposicion falleciò) de Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, en la que expressa, que haviendole hecho cargo privadamente al Don Joseph Pimentèl de la ocultacion del Testamento Militar del Don Sebastian, y de otros diferentes Papeles, escritos en Francès por Doña Inès Zualart, en que se incluìa un Contra-Recibo de la Dote, para no poderla pedir en tiempo alguno, mediante à haver sido fingido el Matrimonio, y haverse hecho en apariencia para satisfacer à los padres, y parientes de la Doña Inès, le havia respondido: *Que tenia dictamen de persona de ciencia, y conciencia para ocultar los referidos Papeles, y hacer quanto pudiesse contribuir à la mayor estimacion de Doña Inès su madre, y acreditar por todos medios, que estuvo casada con Don Sebastian, desmintiendo quanto fuesse contrario à ello.* Lo que dixo declaraba, no con animo de perjudicar el derecho de alguno, sì solo por indemnizar la verdad, y para que nunca se le pudiesse atribuir la ocultacion de dichos Papeles. (*Mem. num.* 683. & 684.)

Cuya

116 Cuya Declaracion, como hecha por un Cavallero tan Christiano, y de las notorias circunstancias del Marquès de Mirabèl; y mas en ocasion de estarse disponiendo para la ultima jornada, merece superior credito; per tradita *supra num.* 109. quibus addo Rotam *decis.* 318. *part.* 10. *Recent. num.* 40. & 41. ubi aliæ referuntur: Div. Hieron. dicentem: *Facilè contemnit omnia, qui cogitat se moriturum*: Angel. *in leg. Si quis in gravi*, §. *Si quis moriens, num.* 2. *ff. ad Sylaniam*: Jacobo de Belbis *in Pract. sub Rubro, de Quæstionib. in* 10. *inditio*: Decium *cons.* 636. *num.* 2. Hypolit. de Marsilis *in cons.* 5. *num.* 14. & *seqq.* & *in Singulari*, 516. & *in Pract.* §. *Diligentèr, num.* 118. ubi dicit, hoc debere esse perpetuò cordi affixum, præcipuè si moriens sit bonæ famæ: Francisc. Cason *de Indiciis*, & *Tortura, tract.* 8. *cap.* 1. *num.* 4. & *seqq.* & ab istis relatos: necnon Æneam Robert. *Rer. judicatar. lib.* 1. *cap.* 3. *pagin. mihi* 29. pulchrè dicentem: *Non est ergo verisimile, morientem in ipso mortis articulo de fraude cogitare. Quis enim adeò impius est, & salutis suæ immemor, qui eo profecturus ubi proponitur, aut æternum præmium, aut sine fine tormentum, velit posthuma quadam improbitate, vel aliena rapere, vel contra leges de rebus suis in fraudem hæredum disponere?*

117 Pues como hecha in articulo mortis, y por consiguiente pro exoneratione conscientiæ; Barth. *cons.* 476. *lib.* 7. prueba plenamente Fermosin. *ad cap.* 1. *de Confessis, quæst.* 3. *num.* 11. ibi: *Item secundo advertes, quod si confessio, quæ fit in testamento tendat ad exonerationem conscientiæ, plenè probabit*, Tiraquel. *de Privileg. causæ piæ, numer.* 117. *Mascard. ubi suprà à num.* 25. *ubi Angelo in dicta leg. Cum quis*, §. *Codicillis*: Y convence, que el proprio Marquès de Malpìca, bien instruìdo por los mismos documentos, que oculta de su ilegitimidad, intenta desmentirla, como manifestò extrajudicialmente al de Mirabèl; sin advertir, que es contra stimulum calcitrare, resistiendo tan conocido temerario intento la disposicion del Tridentino, y la sèria repetida atestacion de sus padres, quienes despreciando los interesses, y vanaglorias de este mundo, solo cuidaron de la seguridad de sus conciencias, manifestando la verdad; pues como exclama Ciceron *in Orat. pro Milone*:

lone: Magna est vis conscientiæ in utramque partem, ut nec timeant, qui nihil commisserint, & pœnam ante oculos semper versari putent, qui peccaverint: Siendo inutil, quanto ciego su empeño, à vista de tan christianas paternas demostraciones; D. Enod. *lib.* 8. *epist.* 21. *ad Arcosaniam*, ibi: *Professio cæcitatis est bona ante oculos in exemplum locata respuere.*

118 *Ex quibus*, resulta evidentemente acreditada la simulacion, dolo, y cautela con que se introduxo en el Libro de la Iglesia de Rumps la referida Partida, y la certeza de las Notas del Obispo de Antuerpia, en su razon puestas, assi en dicho Libro, como en los Registros de su Dignidad: Como tambien, que dicha Partida es despreciable, por no ser la del Baptismo del Marquès, ni merecer concepto de tal: y en fin, que quanto se propone para persuadir verdadero Matrimonio entre el Don Sebastian, y la Doña Inès, es quimera manifiesta.

119 Y quando lo que en razon de dicha Partida queda expuesto cessàra (que nunca puede) y se admitiera, y estimàra ser (quod minimè potest dici) legitima, propria, y verdadera Partida del Baptismo del Marquès, nunca podia apreciarse, como prueba del pretenso Matrimonio de sus padres, y por consiguiente de su figurada legitimidad; por quanto no perteneciendo esta à la substancia del Baptismo, que es à lo que principalmente atiende el Parrocho en la descripcion de la Partida, no se prueba por ella, aunque estè puesto con la expression *de legitimo* el Baptizado, por ser igual qualidad estraña del acto, y cuya averiguacion no incumbe al Parrocho, probando solo el Baptismo, y los Compadres; ut ultra dicenda num. seq. docet Cardinal de Luca *de Judiciis*, *discurs.* 30. *numer.* 8. ibi: *Ita pariter in alio libro Baptismatum, quoniam ille quidem probat, quod illa persona sit baptizata, & etiam probat, qui fuerunt Patrini pro effectibus ex inde resultantibus, illo præsertim cognationis, vel affinitatis spiritualis; non autem circa filiationem, & alia, quæ ab eo actu extranea sunt, quoniam est loqui extra id, quod ad ejus officium pertinet.* Marta de *Jurisd. part.* 2. *cap.* 8. *num.* 23. ibi: *Tum, quia liber Baptismi, licet de consuetudine probet ætatem, nullibi tamen*

cau-

cautum reperitur, quod probet qualitatem natalium; ideò ſicut Scriptura privata in hoc non relevabit, ut in terminis de libro Parochiali, Benedict. Capra in conſ.57. col.2. :::: *præſertim cum hoc non ſit de concernentibus ejus officium; Jaſon in Repetit. leg. Admonendi, num.* 123. *verſic. Tertiò diligentèr, de Jure Jurandi*; Rota *deciſ.* 779. *part.* 18. *Recentiorum, num.* 1. ibi: *Non fides Baptiſmi, quia hæc valet ad probandum ætatem, non autem filiationem, & minus Matrimonium*; Decius *conſ.* 120. *num.* 1. cum plurib. Giurb. *de Fæud. cap.* 118. §. 2. *gloſſ.*4. *num.* 30.

120 Sin que pueda la authoridad de los Libros Baptiſmales eſtenderſe à mas, por los notorios perjuicios, que de lo contrario era preciſo ſe originaſſen, en viſta de que el Cura le dà, y ſeñala al Baptizado los padres, que le dicen, contentandoſe con la ſimple aſſercion, que le hacen al tiempo de ſentar la Partida, en el que qualquiera puede voluntariamente afirmar ſer el Baptizado hijo de quien le parezca, como, omitiendo otros muchos, lo dixo doctiſsimamente Joann. Baptiſta Toro *in Compend. Deciſ. tom.* 1. *liter. F. verſic.* Filiatio in Jure, *pagin. mihi* 228. *col.* 2. ibi: *Nec demum adverſatur deſcriptio in Libro Baptiſmatis tanquam filiæ conventi; nam talis deſcriptio Parochi non prodeſt pro verificatione veræ filiationis: Parocho ſiquidem non creditur niſi circa ſibi commiſſa de baptiſmo tantum, non tamen de Parentibus pueri baptizati, & dum ſcribit parentes, id non ex certa ſcientia, & vera informatione agit, ſed ex relatione uniuſcujuſque, quæ veritati obeſſe nequit. Sacroſanctum Concilium Tridentinum Seſſ.* 24. *cap.* 2. *verſic. Parochus, diſponit: Quod Parochus ſciſcitetur ſuſcipientes de Sacro fonte baptizatum, & eorum nomina in Libro deſcribat; non autem juſsit nomina Parentum ſcribi, id enim extra commiſſa, ideò ſibi non creditur, ad notata in leg. Diligentèr, ff. Mandati, &c. Creditur enim Parocho, talem à ſe baptizatum aſſerenti, ut Menoch. lib.* 2. *præſumpt.* 54. *non autem circa alia, quæ non*

ex certa ſcientia affirmat, ſed prout ſibi refertur:::: Unde ex iis reſultat optima concluſio, ut per talem fidem baptiſmi credatur, baptizatum fuiſſe filium, & inter rebaptizatus connumerari, ſicuti deſcriptus in Libro rebannitorum probatur fuiſſe bannitum:::: Dato tamen, & non conceſſo, quod tali Libro, vel deſcriptioni ſtetur, quod negatur expreſsè circa reliqua (excepto Baptiſmo) adhuc ſtari nequit ex malitia, & fraudibus Meretricum, quæ facillimè poſſent nomina honeſtorum virorum deſcribi facere in Libro Baptiſmi, tanquam Patrum eorum filiorum, & ſecundum earum aſſertiones Parochus ſcribere, qui excuſatur ob populoſitatem civitatum, & multoties evenit, ut ſit filius alterius, ut evenit annis elapſis in perſonam honeſti viri, cujus nomen Paternum falſo impoſitum fuerat in Baptiſmo certi pueri baptizati ſub falſa aſſertione certi Clerici, qui aſſerebat eſſe filium illius, dum erat ejus filius, & de hoc fuit magna quæſtio in Curia Archiepiſcopali Neapol. quorum nomina taceo honeſtatis cauſa, taliter quod experientia docuit, & docet tales impoſturas facilius fieri poſſe, maximè contra abſentes, vel exiſtentes in alio quarterio (como ſucediò puntualmente en nueſtro caſo, diſponiendo caviloſamente, que el Cura de Rumps, ſin el menor conocimiento de quien le havian llevado à ſu Igleſia para el ſuplemento de las ceremonias baptiſmales, anotaſſe al Marquès, como hijo legitimo del Don Sebaſtian, en ocaſion, que eſte ſe hallaba en la Campaña de Ungrìa, y tan retirado de Flandes) *quibus de Jure conditio melior, & non deterior fieri debet, leg. Solvere, ff. de Solutionib. &c.*

121 A cuya ſeguriſsima concluſion no obſta la authoridad del Eſcobàr *dict. quæſt.* 11. §. 2. *numer.* 40. que queda propueſta en el *num.* 50. lo primero por fundarſe en la de el Maſcardo *concl.* 163. *num.* 3. quien ſolo dice, que eſtos Libros prueban el Baptiſmo, ibi: *Ut probetur per Libros antiquos Eccleſiæ, in quibus notantur baptizati, Compatres, & ſimilia*; en cuyos terminos habla tambien el

Fe-

Felino, que cita, y ninguno de ellos dice, que la Fee de Baptiſmo prueba el Matrimonio; ni pudiera, por quanto fuera cauſar efecto, para el qual no fueron inſtituìdos: y nunca pudiera el Eſcobàr afirmar abſolutamente lo contrario, quando yà dexaba dicho en la *quæſt. 6. §. 4. num. 46.* que ſemejantes Libros por sì ſolos no probaban la filiacion, præcipuè en hechos de poco tiempo, qual es el caſo de la preſente controverſia, ibi: *Sed eſt intelligendus de probanda filiatione parvi temporis, non vero de antiqua, quam viventes noſcere non potuerunt, quia ſi hæc probatur ex conjecturis, & præſumptionibus, probabitur equidem per hos Libros, maximè concurrentibus adminiculis aliis, de quibus alibi latius dicam.*

122 Lo ſegundo: Porque la Fee de Baptiſmo, que no ſe juſtifica haverſe puesto, y ſentado de orden, y conſentimiento de el que en ella ſe relaciona ſer padre del Baptizado, no induce, ni aun congetura de filiacion, como lo reſolviò la Sacra Rota en el dia 22. de Junio del año de 1657. coram Veroſpio, y es la ultima de las que el Paulo Zaquias puſo *poſt ſuum tract. quæſt. Medico-legalium*, ibi al num. 11. *Hinc pariter altera filiationis præſumptio eſt deſcriptione in Libro Baptiſmi, ſub cognomento veralli, deſumpta, penitus arcetur. Quinimò nec ipſa deſcriptio, dum juſu prætenſi Patris non probatur expedita, pro conjectura filiationis poterit deſervire, ut advertit Lancellot. Gallia conſ. 15. num. 105. verſic. Præterea; Capic. Latro deciſ. 166. num. 52. Rota in Romana de Bonellis, 29. Novemb. 1614. coram Ubaldo.* Eadem Rota *deciſ. 43. part. 17. Recent. numer. 15.* ibi: *Deſcriptio in Libro baptiſmatis hujus Franciſci, tanquam filii dicti Navarræ eſſet alicujus relevantiæ ſi conſtaret ab eo demandata, quod tamen probatum non fuit.* Similitèr *in deciſ. 388. part. 13. Recent. numer. 13.* ibi: *Fides denique Baptiſmatis ad hunc effectum relevare non poteſt, quia regulariter probat ætatem, non filiationem, præcipuè dum juſſu aſſerti Patris facta non probatur; cum circa perſonas parentum Parochis ignotas, his ſtandum non ſit*; lo que no ſolo no ſe ha juſtificado en eſte Pleyto, ſino es immediatamente lo contrario; pues encontramos al Don Sebaſtian Pimentèl ſolicitando con el Cura de Santa Maria de Madrid, que

anotasse en los Libros de aquella Iglesia, que el Marquès era su hijo natural, para manifestar el dolo, y cautela con que lo havian denominado *legitimo* en la Parroquial de Rumps, como queda probado. Cuya diligencia era suficiente para destruìr, y desvanecer qualquier fama, que de semejante error pudo resultar (que nunca resultò) y *aliundè* fuesse apta para constituìr al Marquès en la quasi possession de hijo legitimo de dicho Don Sebastian, como assimismo lo resolviò la misma Sacra Rota en 11. de Enero de 1631. coram Pampilonensi, y es la 81. apud eundem Paul. Zaquiam. ibi num. 23. *Quinta depromitur ex præcepto dicti Octavii, ne dicta Martia describeretur in Libro baptizatorum uti ipsius filia :::: ex qua prohibitione destruitur fama, ita ut ex illa resultare non possit quasi possessio filiationis, Petra de Fideicom. in dict. quest. 11. numer. 453. Mascard. de Probat. concl. 79. num. 13. cum aliis relatis per Menoch. dict. præsumpt. 59. num. 44. lib. 6.*

123 Lo tercero: Porque el Escobàr và hablando en terminos de unos Libros sin sospecha; y de una Partida de Baptismo sin nota, ni reparo, ibi: *Absque ulla sit suspitione verus; nec in eo fraus valeat præsumi*; sucediendo lo mismo al Noguerol, Ciarlino, Castillo, y demàs, que dixeron ser la Partida de Baptismo prueba, à lo menos adminiculativa, del Matrimonio, cuyas doctrinas nunca se pueden aplicar à la figurada Partida de Baptismo del Marquès, registrandose en ella visiblemente los innumerables vicios, y defectos, que quedan ponderados: con lo que igualmente se elide el parecer puesto por los Abogados de Barbante, y otro de Malinas, (*Mem. à num. 77. hasta el 87. inclusivè*) mediante à que assi el Articulo 20. del Edicto perpetuo de los Serenissimos Archi-Duques Alberto, è Isabèl, como los AA. en que se fundan, suponen como es indispensable, que la Fee de Baptismo sea cierta, y legitima, no dudosa, y llena de defectos, qual es la presentada por el Marquès; y esto quando de varato se conceda, que no puede, ser tal Fee de Baptismo: con que no siendolo, ni pudiendo, como queda probado, se halla, que dichos Abogados hablaron, ò in abstracto, ò de subjecto non supponente. Resultando de todo

lo

lo dicho, no ſolo deſvanecido el ſegundo medio, con que el Marquès intenta probar el Matrimonio de ſus padres, ſino es mas, y mas acriſolada la notoria juſticia de Don Antonio Franciſco Pimentèl; y aſsimiſmo, que es trabajo ocioſo empeñarſe en juſtificar, lo que eſtà tan patente no haver acaecido; pues como dixo el Pontifice Inocencio III. *in cap. Quanto, 3. de Translat. Epiſcopi*: *Quod quidem ſi verum eſt, non poteſt non eſſe notorium*; y la Sacra Rota *deciſ.* 64. *num.* 2. apud Gratianum, ibi: *Ratio eſt, quia non facta latent, & facta patent.* Eſcobàr *de Purit.* 2. *part. quæſt.* 3. *num.* 35.

124 Valeſe tambien el Marquès de una voluntaria Declaracion, que ſegun teſtifican tres Notarios de Ambers, hizo ante el Conſul Senador, y Secretario primero de aquella Ciudad, el Marquès de Taracena; en la que baxo de juramento, ſegun ſe enuncia, dixo havia conocido perſonalmente en Flandes à Don Sebaſtian Pimentèl; y que tambien havia conocido à Doña Inès Zualart, ſu muger legitima, à quienes todo el Exercito, y Nobles de Bruſelas tenian por tales Deſpoſados legitimos, ſobre cuyo punto havian recibido las enhorabuenas del caſamiento, y que havian vivido juntos *more conjugali*; y proſigue, haciendo una individual relacion de la Hidalguìa, y actos poſitivos de la familia de Zualart. (*Mem. num.* 63.)

125 Aunque para que no ſe atienda eſta diſpoſicion, como las demàs, en que el Marquès ſe funda; era ſuficiente, como en realidad es, el conſiderar, que por ſer la prueba propria, directa, y legitima de los Matrimonios la Partida de Deſpoſorios, ſacada del Libro, que el Sagrado Concilio Tridentino *in dict. ſeſſ.* 24. *de Reform. cap.* 1. encarga tengan los Parrochos, y à que eſtàn obligados *ſub lætali*, ut dictum eſt *num.* 25. no ſe permita ſu juſtificacion por Teſtigos, mientras no ſe hace patente, ò à lo menos veroſimil, la Partida del citado Libro, (lo que el Marquès no ha hecho, ni es poſsible haga, *quia non facta latent, & privatio habitum præſupponat*, ut eſt notum) como en los propios terminos lo ſupone la Sacra Rota *part.* 10. *Recent. deciſ.* 233. *num.* 10. ibi: *Quod cum Matrimonium in vim diſpenſationis Apoſtolicæ contractum poſſit*

sit probari per Scripturas, quoniam ex dispositione Sacri Concilii Tridentini cap. 1. sess. 24. de Reformat. Parochus obligatur retinere Librum, in quo describat Matrimonium, & quidem sub pœna peccati mortalis, Barbos. super eodem cap. num. 163. non potest concedi Remissoria, saltèm donec probetur verisimilis ejusdem Libri deperditio, juxta Decis. Putei 356. num. 4. lib. 2. in Correct. & Decis. Rot. in Berchinonens. Parochialis, seu Vicariæ, 13. Julii 1644. coram ::: Eadem Rota *part. 9. Recent. decis. 203. num. 9.* ibi: *Tum, quia non datur Remissoria ad probandum per testes actus, in quibus solet confici Scriptura* (en el Matrimonio es precepto conciliar) *dixit Rota in decis. 864. num. 1. coram Burato, & in* ::: Cùm multis Sabellis, verb. *Matrimonium, sub num. 5.* ibi: *Quod probetur per dictum Librum Matrimoniorum ::: Ubi quod in tantum est verum, ut non admittatur probatio per testes, nisi aducatur casus verisimilis amissionis ejusdem Libri*; por presumirse calumnia, dolo, y falsedad en el que recurre à probar con Testigos lo que debe, y puede justificar con instrumentos; ut cum pluribus docet Carlevàl *de Judiciis, tit. 3. disp. 13. num. 5.* ibi: *Quia adversus eum, qui vult testibus probare, quod potest probare instrumentis, præsumitur calumnia, & falsitas* ::: Y por tanto dixo el doctissimo Dominicus Ursaya *Discept. Ecclesiastic. tom. 6. part. 1. discept. 31. num. 71.* ser lo antecedente constante resolucion de los Autores, aprobada, y admitida en todos los Tribunales, ibi: *Est autem conclusio uno ore à Doctoribus recepta, & ab omnibus Tribunalibus admissa, quod non statur depositioni testium circa ea, quæ probari solent per Scripturas, quando istæ non ostenduntur, de qua Roman. coram Bellamer. decis. 9. per totam, de Rescript. & decis. 1. num. 4. coram Priolo, & decis. 114. num. 1. & seqq. coram Otthobon. & decis. 30. num. 71. coram Ansaldo* ::: No obstante se convence el ningun aprecio, que en el concepto legal merece la citada Declaracion del Marquès de Taracena, *ex seqq.*

126 Lo primero: Por no estàr hecha ante Juez competente, por medio de comission, que para ello huviesse dado el Consejo, donde *tunc temporis* se litigaba, como era indispensable; Text. *in leg. 26. in leg. 31. tit. 16. part. 3.* ibi: *Mas quando huviere de dàr su Testimonio, èl mismo debe*

venir

venir à decir verdad de lo que sabe ante aquel, que ha de juzgar el Pleyto, ò ante otro, à quien el Juez mandàre, que lo reciba por èl. Et ibi D.Gregor. Lop. text. *in lege Sola*, 4.*Cod. de Testib.* ubi Glos. & super eam novissimè Joann. Brunneman *in Codicæ*, *num.* 2. ibi: *Sententia hujus Legis, quia brevior est: vel enim potest intelligi, quod depositio testis destituti juramento, vel causa scientiæ, vel præsentia Judicis nullà sit. Sed ultimam puto præferendam, scilicèt, quod Testimonia scripta, non in præsentia Judicis deposita, non mereantur fidem.* Text. *in leg.* 3. §. 3. *ff. de Testib.* ubi communitèr DD. notant Canonistæ *in cap. Quoniam frequentèr, ut lite non contest.* Rebuff. *ad Constit. Galliæ, tom.* 3. *tit. de Caus. Benefic. artic.* 2. *gloss. unic. num.* 8.

127 Lo segundo, y consiguiente à lo antecedente: Por estàr reprobado por todos Derechos, que el Testigo embie su dicho, y deposicion por escrito; Text. *in dict. leg.* 31. *tit.* 16. *part.* 3. ibi: *Cà non tenemos por Derecho, que ninguno embie su Testimonio por escripto al Juzgador.* Text. *in cap. Testes*, 15. *caus.* 3. *quæst.* 9. ibi: *Testes per quamcumque Scripturam Testimonium non proferant, sed præsentes de his, quæ noverunt, & viderunt, veracitèr Testimonium dicant.* Text. *in cap. Relatum*, 3. *caus.* 5. *quæst.* 2. ibi: *Unde Canonica Patrum constituta non semèl, sed sæpissimè clamant, nec accusationes, nec Testimonium ullum per scripta posse proferre.* Text. *in dict. leg.* 3. §. 3. *ff. de Testib.* ibi: *Et quia non probabat, nec testes producebat, sed Testimoniis uti volebat, quibus apud me locus non est: nam ipsos interrogare soleo;* ubi Gloss. & cum pluribus Brunneman *num.* 16. ibi: *Alia est authoritas præsentium testium, alia testimoniorum, quæ recitari solent: unde colligas, scripta testimonia non habere vim probandi.* D. Covarrub. *lib.* 2. *Variar. cap.* 13. *num.* 6. ubi plures refert, & in ejus addit Faria *num.* 103. Tiber. Decian. *lib.* 1. *Respons. volum.* 2. *respons.* 51. *num.* 5. ibi: *Item non probant, quia attestatio in scriptis missa judici non valet, ut per Panormitanum*::: cum innumeris Sabelli, *verbo* Testes, *num.* 62. *per tot.* Y en los precisos terminos de Causa Matrimonial, lo decidiò el Sumo Pontifice Clemente III. *in cap.* 2. *Qui Matrim. Accus. poss.* ubi Gloss. & DD.

128 Lo tercero: Porque la referida Declaracion se

 hizo

hizo sin haverse citado los interessados en este Pleyto, como era indispensable, para que mereciera algun aprecio; Text. *in leg. Si quando*, 19. *Cod. de Testib. cap.* 2. *eodem*, ibi: *Ecce admonendus est semper adversarius, ut ad audiendos testes adveniat, quod quia hic omissum est, necesse est, ut quod contra legem cautum est, non habeat firmitatem.* Cum plurib. *in ejus Comment.* D. Gonz. Anton. Gom. *lib.* 3. *Variar. cap.* 12. *num.* 18. ubi Ayllòn. Farinac. *de Testib. quæst.* 72. *à num.* 1. D. Acuña *in cap. Multis*, 5. *distinct.* 44. *num.* 2. Mascard. *de Probat. concl.* 1366. *per tot.* Afflict. *decis.* 28. Gratian. *Discept. Forens. cap.* 694. *num.* 7. Tiber. Decian. *dict. cons.* 51. *num.* 4. D. Valenz. *cons.* 90. *num.* 117. ibi: *In tantum, quod etiam millæ testes examinati absque partis citatione non nocent, nec faciunt indicium.*

129 Lo quarto: Porque sin ser presentado por parte alguna el citado Marquès de Taracena, ni haver interrogatorio à que pudiera, y debia arreglarse, compareciò espontaneamente à deponer, & sic tanquam inimicus minimè probat Fagnan. *in cap. Nullus*, 1. *de Regular. numer.* 34. Abbas, & communitèr Canonistæ *in cap.* 10. *de Accusat.* Barth. *in Authent. Qui semel, in ult. column. versic. Ex prædictis apparet, C. de Probat.* Bald. *in leg.* 4. *ff. de Testam.* Tiber. Decian. *ubi suprà numer.* 7. *&* 8. D. Valenz. *cons.* 163. *num.* 5. ibi: *Non potest vel indicium facere, & ad repellendum eum sufficeret, quod spontè venerit testificaturus, ex quo præsumitur inimicus, ut post Abb.* :::: Idem cum pluribus *cons.* 102. *num.* 33. ibi: *Ait, quod testis spontè veniens presumitur inimicus, unde non probat. & cons.* 161. *numer.* 70. 71. *&* 72. cum multis D. Larrea *allegat.* 95. *numer. ultim.* ibi: *Etiam hìc testis absque eo, quod à partibus præsentaretur, nec à Judice ad examen evocatus, ipse testis se obtulit testimonio, & testis, qui eo modo deponit est suspectus de falso, nec probat.*

130 Lo quinto: Porque dicho Testigo, aunque afirma haver conocido al Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès de Zualart, su legitima muger, y que estos eran tenidos en Bruselas por tales desposados legitimos, ni expressa haverlos visto casar, ni dà otra razon alguna de su dicho, por lo que nada prueba; Text. *in leg.* 26. *tit.* 16.

part.

part. 3. & ibi D. Gregor. Lopez *gloss.* 8. *lex* 19. *eodem*, ibi: *Otrosi decimos, que el Testigo, que non diere razon de como sabe lo que atestigua :::: que non debe valer aquello, que atestiguare.* Text. *in cap. Cum causam*, 37. *de Testib.* & ibi Gloss. verb. *de Causis*; D. Salced. *ad leg.* 3. *cap.* 3. *tit.* 14. *lib.* 3. *Recopilat. num.* 20. Anton. Gomez *tom.* 3. *Variar. cap.* 12. *num.* 10. D. Vela *dissert.* 38. *num.* 43. cum pluribus D. Valenz. *cons.* 33. *num.* 256. & est inconcusum apud omnes.

131 Lo sexto: Porque el ser, ò no legitimos desposados los referidos, es cosa de Derecho, no sujeta à alguno de los sentidos, como està claro: y como tal no pudo dicho Testigo, sin manifiesto arrojo, deponer con semejante expression, por ser solo de su obligacion constar el hecho, que le constasse en razon del citado pretenso Matrimonio, y comunicacion del Don Sebastian con la Doña Inès, sin meterse à declarar, si era, ò no dicha conjuncion legitima; Jul. Capon. *tom.* 1. *discept.* 29. *num.* 76. ibi: *Non probant, quia testes per verba facti deponere debent, non per verba Juris, Caballus casu* 180. *num.* 6. Cravet. *cons.* 6. *num.* 123. ibi: *Officium judicandi ad Judicem pertinet, non ad testem, qui ita judicando reddit se suspectum, Innocent. & DD. in cap. Cum causam, de testibus* :::: Et *cons.* 41. *numer.* 4. ibi: *Ex alio isti testes, aut plerique eorum non probant: quia judicant, non testificantur dicentes ipsum reum esse suspectum ratione conversationis in tali loco, & cum tali persona, ex quo judicio reddunt se affectionatos, quia testis solum debet deponere super facto, non etiam judicare, Barthol.* :::: *Testis enim debet discernere juxta materiam sensuum non decernere, Bald.* :::: Idem *cons.* 134. *numer.* 44. cum plurib. Philip. Decius *cons.* 524. *à num.* 2. ibi: *Idem Abbas in cap. Licet ex quadam in versic. Ego simplicitèr inhereo, de Testib. ubi inquit, quod testes debent deponere per verba facti, non per verba juris unde infert, quod per testes debent probari gradus,*

qui

qui in facto consistunt, ex quibus gradibus judex elicit consanguinitatem, licet testes non dicant illos esse consanguineos: & sic testes deponentes de consanguinitate non probant, quia hoc in jure consistit ::: Idem videtur in fraternitate carnali, de qua agitur, quia testes, qui simpliciter dicunt aliquos esse fratres carnales, videntur deponere super eo, quod in jure consistit, ideò non probant per supradicta.

132 Y lo ultimo, por la manifiesta animosidad, con que se hizo dicha declaracion, como se convence, assi por lo expuesto en el numero antecedente, como por assegurarse en ella ciega, y apassionadamente: *Que todo el Exercito, y Nobles de Bruselas tenian al Don Sebastian, y Doña Inès por legitimos desposados*; resultando del Processo, que hasta los mismos domesticos de la Casa de la Doña Inès no supieron, ni tuvieron noticia de la celebracion de tal Matrimonio, como depone Doña Cathalina Beltràn, Criada que fuè de la Doña Inès, assi en Flandes, como en España, Testigo del Marquès; la que assegura, que al tiempo de partirse à España con dicha su Ama, *le dixeron los Padres de esta, que estaba casada en secreto con el Don Sebastian, y que de este Matrimonio tenian un hijo; pero que ella nunca supo donde se havia celebrado.* (*Memor. num.* 191. & 194.) Luego si es vehementissima presumpcion legal, ser sabidor el domestico de lo que en casa de su Amo passa; cum plurib. Tiber. Decian. *respons.* 92. *volum.* 2. *num.* 96. D. Larrea *allegat.* 66. *num.* 18. y la dicha Beltràn, Criada de toda confianza de Doña Inès, que sabìa el galantèo del Don Sebastian, confiessa no haver visto, oìdo, ni entendido quando, còmo, ni adonde se celebrò dicho Matrimonio, hasta que le dieron noticia de ello Don Fernando Zualart, y su muger: què mayor prueba de ser temeraria, quanto animosa, la Declaracion del Marquès de Taracena, y por consiguiente, como sospechosa, destituìda de toda fee, y credito? Ad tradita plena manu per D. Valenz. *cons.* 102. *num.* 38. & *cons.* 121. *num.* 111.

133 Lo que se evidencia mas, atendida la Deposi-

cion de Don Gonzalo Chacòn, Teſtigo preſentado por el Marquès, quien ſolo expreſſa: *Que en Bruſelas oyò decir à muchos Oficiales de la Guarnicion de Namùr*, (Patria de la Doña Inès) *que alli ſe decia, que el Don Sebaſtian ſe havia caſado con Doña Inès Zualart; y mediante dichas noticias, paſsò à creer haverſe celebrado el Matrimonio.* (*Mem. num.* 200.) De modo, que eſte Teſtigo, viviendo en Bruſelas, tuvo noticia de eſte imaginado Matrimonio, no por lo pùblico, que era en Bruſelas, como con toda paſsion ſupone el Marquès de Taracena; ſino es porque lo oìa decir à los Oficiales, que bolvian de la Guarnicion de Namùr, donde reſidian los padres de Doña Inès, y quienes naturalmente eſparcirìan igual voz, ò rumor. Y ſi tal Matrimonio ſe huviera celebrado en Bruſelas con la pompa, y publicidad, que ſe figura, y huviera ſido aplaudido con feſtejos, viſitas, y enhorabuenas, como el de Taracena expreſſa, y Don Sebaſtian, y Doña Inès vivieran alli juntos, haciendo publicamente vida maridable; ſiendo Don Gonzalo Chacòn intimo amigo de Don Sebaſtian, (pues los dos paſſaron juntos à Flandes, y alli ſirvieron muchos años à ſu Mageſtad) y Cavallero de tan diſtinguidas circunſtancias, no es creìble, antes sì repugnantiſsimo, que faltaſſe à la comun corteſanìa, y urbanidad de darle la enhorabuena de dicho Matrimonio, que no huvieſſe ſido combidado à èl, y que tampoco concurrieſſe à alguno de los feſtejos, y viſitas, que dicho Marquès ſupone, quando *Nuptiarum hilaris, & feſtiva ſolemnitas propinquos advocat, & Amicorum præſentiam requirit*; y *viſitationes Amicorum, conſanguineorum Affinium copioſus numerus adeſt, concurrentes de conjugiis lætantur, & Romanorum more, omnia bona, fauſta, fœlicia, & bene fortunata illis præcantur*, ut ajunt Æneas Robertus, & Camillus Borrellus *infra referendi*: mas increìble, que Don Sebaſtian eſtuvieſſe viviendo en Bruſelas *more conjugali* publicamente con la Doña Inès; y que nada de eſto vieſſe, ni ſupieſſe ſu intimo Amigo, y Compatriota Don Gonzalo Chacòn; pues de lo contrario, no huviera tomado, como tomò, por fundamento para aſſentir, y creer, que ſe havia efectuado dicho Matrimonio, las voces, y noticias, que traìan los Oficiales,

que bolvian à Bruſelas de Namùr, que podian ſer falſas, como fueron, y divulgadas con engaño por los padres de la Doña Inès, como eſtà claro: en atencion, à que convirtiendoſe en evidencia quanto ſe ſujeta al ſentido de la viſta, Text. *in cap.* 15. *cauſ.* 3. *quæſt.* 9. D. Gonz. *in cap. Evidentia*, 9. *de Accuſat. num.* 4. Seneca apud Lypſ. *lib.* 4. *Civil. Doctrin. cap.* 14. ibi: *Niſi quod in oculos incurret, maniſeſtumque erit, credat*, mas bien convence, y perſuade lo que ſe vè, que lo que ſe oye; por lo que dixo el Poeta:

Segnius irritant ſenſus demiſſa per Rures,
Quam, quæ ſunt oculis ſubjecta fidelibus.

Y el ſeñor Valenzuela ex Nicet. & aliis *conſ.* 100. *num.* 3. *&* 4. *Aures non videre remiſſam, ſed alienarum linguarum, & ſæpè adverſarum, ſtrepitum conſervare; viſum verò certum eſſe rerum arbitrum.* Ex quibus, concluyentemente reſulta, ſer la citada voluntaria Declaracion del Marquès de Taracena, por repetidos legales motivos, deſpreciable.

134 Se ha preſentado aſsimiſmo otro Teſtimonio, dado por tres Notarios de Namùr, en Lengua Franceſa, traducido en Caſtellano, en virtud de Decreto del Conſejo, en el que certifican haver comparecido ante dichos Notarios Don Fernando Zualart, quien baxo de juramento, que hizo en ſus manos, afirmò, que el Matrimonio ſe celebrò en la Villa de Bruſelas el dia 22. de Enero de 1686. y que ſe hallò preſente à èl con el Conde del Grajàl, Maeſtre de Campo de un Tercio Eſpañol; y Ferrera, Capitan de Cavallos del Regimiento del Señor de Bì; y el Conſejero Brovchoven; y que entregò à el dicho Don Sebaſtian por la Dote de ſu hija, deſpues que el Matrimonio fuè celebrado, una ſuma de 4U. patacones, ò reales de à ocho; cuya Declaracion ſe dice hecha en 16. de Diciembre de 1716. la y comprobacion que tiene, (por haver muerto el Don Fernando) es haver comparecido dichos tres Notarios ante los Comiſſarios nombrados para la probanza del Marquès, y afirmado con juramento, que ante ellos hizo el Don Fernando la expreſſada declaracion. (*Mem. num.* 64. 72. 73. *y* 74.) Y eſte es el unico

Teſti-

Testigo, que hay en todo el Processo, que afirme haver visto celebrar el Matrimonio.

135 Pero su deposicion es del todo despreciable; lo uno, por el modo con que se encuentra practicada, sin citacion de los Interessados, *in scriptis*, espontaneamente, sin presentacion de Parte, sin arreglo à interrogatorio, y por ante quien es, ni eran Jueces de la Causa, ni para ello se les havia dado Comission; Cardinal de Luca dissertissimè *de Judic. disc.* 32. *num.* 13. *&* *seqq.* militando puntualmente para su repulsa las constantes doctrinas, que quedan expuestas sobre la declaracion del Marquès de Taracena, añadiendo à las de los *numer.* 126. *&* *seqq.* la del doctissimo Camilo Borrello *in Summ. decis. tom.* 2. *tit.* 16. *num.* 14. *&* 15. en donde dice haver especial Regia Pragmatica, para que los Notarios no formen semejantes testimoniales de declaraciones de Testigos, ibi: *Pragmatica autem Regia prohibuit, quod Notarii non possint facere fides testimoniales testibus, vel aliis, de quibus deberent testificari, & tàm de Jure Communi, quàm omni ratione; idcircò testes non possunt per eorum deponere scripturam, quia testificari debent cum juramento à Judice delato, aliàs testi non creditur, licet magna dignitate præfulgeat, capit. Nuper nobis, de Testib. cap. final, de Juram. calumn.*

136 Concurriendo con tan repetidos insanables defectos, otro no de menor consideracion, qual es, haver muerto el Don Fernando, sin ratificarse en dicha declaracion en el plenario; por lo que minimè probat Text. *in capit. Cum in tua*, 44. *de Testib.* & ibi Felin. & communitèr DD. Gutierr. *cons.* 1. *numer.* 45. Guacin. *ad Defens. Reor. defens.* 24. *cap.* 9. cum plurib. D. Valenz. *cons.* 121. *num.* 109. sin que se pueda entender abonado por la diligencia, que en el termino de prueba se practicò con los tres Notarios, certificando estos, que lo que està escrito en dicha atestacion, lo dixo el mismo Don Fernando; cuya diligencia es à todas luces inutil, y sin efecto, assi por terminarse à la comprobacion del Testimonio, que contra ley dieron los mismos Notarios, con el fin de exonerarse de la sospecha de falsedad, que contra ellos podia resultar; cum plurib. D. Larrea *allegat.* 95. *num.* 15.

ibi:

ibi : *Et cùm hìc Tabelio non solum prædicta declaratione, qua affirmavit veram esse renuntiationem, excùlparetur ab accusatione contra illum instituta, sed vitaret notam, & vituperium falsarii, manifestè prædictis Juris dispositionibus, & doctrinis comprehenditur.* Gutierr. *consf.* 24. *num.* 11. 12. & 13. & *consf.* 14. *num.* 8. como por no ser el medio de abonar Testigos; mediante à que con el abono no se và à probar, si lo que està escrito, se dixo, ò no por el Testigo, sino es que quien lo dixo era persona de entera fee, y crèdito, temeroso de Dios, y de su conciencia, y que como tal nunca faltarìa à la religion del juramento; que es en lo que consiste el que se atienda à su declaracion, ò deposicion; D. Mattheu *de Re Crim. controv.* 25. *num.* 39. ibi: *Fides testium ex religione juramenti, & probitate personarum dependet*: ademàs que, aun quando se hallà a abonado en la forma regular, faltando, como falta, su formal ratificacion, de nada le aprovechaba; pues como dice el señor Larrea *allegat.* 66. *num.* 88. semejantes abonos se deben despreciar por los Jueces, ibi: *Sed solum in hac Curia Hispaniæ testes produxit de abono, de quibus nihil curandum est juxta doctrinam Alvari Valasci consf. 56. num. 5. ibi: Tertiò non obstat, quod reus probavit se esse virum probum, & qui solebat facere contractus licitos, quia nullus est tam malus, qui non faciat aliqua bona opera, & probationes legalitatis personę, vulgò dicunt, de abono de la pesoa, solent esse faciles, ut docet experientia: nam, & fures manifesti, se viros probos, & legales esse probant, & in terminis tenuit Paz in Praxi,* 1. *part.* 2. *tom.* 9. *tempor. n.*39. *ibi: Judex curare non debet de generali probatione facta super bonitate testium partis adversæ, id est, de la probanza de abonos hecha en favor de los Testigos.*

137 Y lo otro, porque aunque todo lo referido cessàra, y no se atendiera (que nunca puede, menos que atropellando los notorios inconcusos elementales principios de ambos Derechos, que constan de las doctrinas immediatas) todavia era *nullius momenti* la citada atestacion, por razon de la persona, que la hizo, por ser el mismo Don Fernando padre de la Doña Inès, manifiestamente interessado en que se declare huvo Matrimonio; assi por el

ho-

honor de su hija, y nieto, como por el interès de este, siempre que se constituìa capàz de suceder en los Mayorazgos, que se litigan, ad tradita per Joann. Gutierr. *de Matrim. cap.* 44. *præcipuè num.* 81. & 91. ibi: *Consanguineos mulieris non esse idoneos testes in favorem ejus, eo quod patiuntur simul plures defectus cum consanguinitate prædicta, nempè, quod sua consanguinea fuit cognita carnaliter à prædicto suo viro, & sic agitur de honore familię, & ideo ardentissimè desiderant* ::: latissimè Menoch. *de Arbitr. casu* 102. *à num.* 4. *usque ad* 10. Lo que tiene positiva resistencia de ley; en vista de que en donde media honor, è interès es sospechoso el proprio Testimionio, no tanto porque el amor à la propria sangre hace prevaricar à los mas cuerdos, y timoratos; Text. *in cap. Accusatores*, 12. *caus.* 3. *quæst.* 5. ibi: *Quia propinquitatis* ::: *affectio veritatem impedire solet, amor carnalis, timor, atque avaritia plerumque sensus hæbetant humanos.* Text. *in cap. Quatuor, caus.* 11. *quæst.* 3. D. Hieronym. *lib.* 3. *epist.* 3. *ad Faviol.* ibi: *Multa nos facere cogit affectus.* Calpurnius Flaccus *declamat.* 2. ibi: *Ex pers juditii est amor, non rationem habet, non sanitatem.* Quintilian. *declamat.* 246. ibi: *Magni affectus jura non spectant*, quanto porque si los padres pudieran ser idoneos Testigos en semejantes Causas (fuera de registrarse en tal caso inutiles quantas sèrias disposiciones se advierten establecidas por los Sagrados Canones, y Concilios para la certeza de los Matrimonios, que se refieren *supra à num.* 19. & *seqq.*) facilmente qualquier mugerzuela podia demandar à un Principe por marido; idem Menoch. *ubi supra num.* 4. ibi: *Fieri enim posset, si hoc casu idoneum esset horum testimonium, ut ignobilis nobilissimum, pauperrima ditissimum, & tandem muliercula Regem in virum peteret*; Abbas *in cap. Super eo*, 22. *de Testib. num.* 8. ibi: *Aliàs de facili probaret plebeja se desponsatam per Regem Francię, vel Plebejus se desponsasse Reginam, adducendo Parentes proprios*; Decius *cons.* 309. *num.* 2. ibi: *Quia si aliter diceremus, posset vilis mulier petere Regem in maritum, & rusticus Reginam in uxorem, producendo testes de sua consanguinitate.*

138 Cuyas doctrinas (supuestas, como es preciso, las superiores circunstancias del Don Sebastian Pimentèl,

 res-

respecto de las de la Doña Inès) no admiten la menor cabilacion, hallandose canonizadas en el expresso texto Canonico *in dict. cap. Super eo, 22. de Testib.* ibi: *Super eo, quod à nobis tua devotio postulavit, utrum viro negante se mulierem affidasse, ipsius mater mulieris, & altera mulier possint ad testimonium recipi: consultationi tuę taliter respondemus, quod cum mater filiæ incrementum, & honorem videtur diligere, ubi vir superior est divitiis, & nobilitate, potentia, vel honore, testimonium ejus videtur esse suspectum, & ideo non esse aliquatenus admittendum.*

139 Ademàs, que probandose el Matrimonio verdadero, ò con la Partida legitima de Desposorios, *ut dictum est*, ò con la deposicion contexte de Testigos, que afirmen haverse hallado presentes al acto de su celebracion; Camill. Borrell. *in Summ. decis. tom. 3. tit. 1. de Sponsal. & Matrim. num.* 882. ibi: *Verum Matrimonium illud dicitur, ubi probatur per testes affirmantes, ipsos fuisse præsentes quando verum, & legitimum Matrimonium fuit contractum inter talem virum, & talem mulierem cum suis solemnitatibus, vel quando confectum fuit de dicto Matrimonio tale instrumentum, ut ex Dominico de Sancto Geminiano in cons. 27. col. 1. vers. Pro declaratione, Cardinal Paris. cons. 170. num. 8. vol. 4. Menoch. in dict. cons. 490. num. 2. Francisc. Monald. in dicto cons. 68. num. 2. vol. 1.* siendo Don Fernando el unico, que depone haverse hallado presente al que se figura contraìdo entre Don Sebastian, y Doña Inès, y faltando el mote de Desposorios; no es capàz se encuentre Jurisprudencia para persuadir, sin la mas patente temeridad, la certeza del referido pretenso Matrimonio.

140 Pues quando para la repulsa de esta declaracion no bastàra, como sin disputa basta, el conjunto de los visibles, quanto insanables defectos, que en el modo de su practica se registran, ni el que està hecha contra todos Derechos en Causa propria, y de tanto honor, lustre, è interès; Text. *in leg.* 18. *tit.* 16. *part.* 3. cap. 24. *de Testib.* Leg. *Nullus, ff. eodem*, Leg. 10. *Cod. eodem*, ibi: *Omnibus in re propria dicendi testimonii facultatem jura submoverunt*; Noguerol *allegat.* 26. *num.* 3. prohibicion, que *etiam in minimis* milita, aun respecto de la persona de la mas alta

Dig-

Dignidad; Menoch. *lib. 2. præsumpt. 51. num. 27.* ubi refert Ciceronem in Oratione pro Roscio Amerino dicentem: *Itaque more majorum comparatum est, ut in minibus etiam rebus, homines amplissimè testimonium de sua re non dicerent: Africanus, qui suo nomine declarat tertiam partem Orbis subegisse, tamen si sua res ageretur, testimonium non diceret, & si diceret, non crederetur*; realzandose la prueba de tan constante verdad con lo que se lee en el capit. 31. de Señor San Juan, ibi: *Si ego testificor demetipso, testimonium meum non est idoneum*, lo que suspende el discurso, y mas en los terminos, que pondera dichas palabras el señor Gonzalez *in allato capit. 24. de Testib. num. 7.* era suficiente el que se advierta unica; Textus dissertus *in cap. 19. versic. 15. Deuteronom.* ibi: *Non stabit testis unus contra aliquem, quidquid illud peccati, & facinoris fuerit: sed in ore duorum, aut trium testium stabit omne verbum.* Et *in cap. 23. de Testib.* ibi: *Juxta illud Dominicum, in ore duorum, vel trium stat omne verbum: quia licet quædam sint causæ, quæ plures, quam duo exigant testes, nulla est tamen causa, quæ unius testimonio (quamvis legitimo) terminetur.* Leg. *Juris jurandum, Cod. eodem.* Ant. Gom. *tom. 2. Var. cap. 9. num. 5.* Ricc. *part. 2. decis. 239. per tot.* latè Farinac. *in Praxi, quæst. 63. à num. 9.* cum innumeris; Farìa ad D. Covarrub. *lib. 2. Var. cap. 13. à num. 1.* & communitèr omnes.

141 Si igual unica defectuosissima atestacion pudiera persuadir el citado Matrimonio, qual se pudiera voluntariamente idear, que no se justificàra? dexando manifiestamente ilusorio el fin principal del Sagrado Concilio Tridentino; respecto de facilitarse de este modo puerta mas franca para la introduccion de los notorios inconvenientes, que de las conjunciones clandestinas resultaban, y que con tanta madurèz, estudio, y reflexion se fueron à precaver, y de una vez absolutamente à desterrar; ad rem Dominic. Ursaya *tom. 1. part. 2. discept. 1. num. 150.* ibi: *Aliàs sequeretur, quod hujusmodi conciliare Decretum nullius operationis remaneret, quod nullatenùs asserendum est de Lege, quæ adeò summo, & maturo studio edita fuit per tot* in-

insignes Canonistas, & Theologos, ac Viros prudentes in Generali Concilio congregatos::: Nimium defacili antiqua clandestinitatis inconvenientia mundo restituerentur, & dictum conciliare Decretum, cum adeò magna discusione, & maturitate editum, elusorium, & ideale remanebit. Engel. *in Jus Canonicum, lib. 4. tit. 3. de Clandest. Desponsf. sub num.* 20. Cardin. de Luca *de Matrim. discurs. 5. num.* 22. Lo que fuera absurdo, y torpeza imaginar; y mas siendo dicha conciliar disposicion la mas grave de quantas se compendian promulgadas en todo el Tridentino, y la unica, que nuevamente fuè en èl establecida. Cardin. Pallavicin. *lib.* 12. *Histor. Trident. cap.* 4. *num.* 1. Rending. *tom.* 4. *tract.* 11. *sect.* 1. *sub num.* 4. Anastas. Germon. *in Paratitl. ad Decret., lib.* 4. *tit.* 3. *de Clandest. Desponsat. in fine*, ibi: *Sciendum est in toto Tridentini Concilii volumine nihil fere novi præter hoc esse ab illis Sanctissimi PP. constitutum, nec injuria, cum ex illis clandestinis nuptiis innumera orirentur crimina, quibus, ut occurreret, necesse fuit, ut id lege decerneretur.* Ursaya *ubi supr. discept.* 2. *num.* 262. ibi: *Determinatum in Concilio Tridentino, sess.* 24. *de Reformat. Matrim. cap.* 1. *quo Decreto non adesse aliud in toto Concilio majus, seu de novo sancitum*: y la que (aun quando no huviera havido otras) huviera sido justissima causa para la convocacion del citado Concilio General, como lo dixo Hieronym. Ragazzonus, Episcopus Naziancenus, penès Labbè *ad Concil. Trident. fol.* 491. *liter. A.* ibi: *Quid de furtivis, tenebricosisque Matrimoniis commemorem? Equidem ita sentio, si alia nulla causa convocandi Concilium fuisset, propter unam hanc id omninò fuisset faciendum*; refert idem Ursaya *ubi supra num.* 263. *& num.* 92.

142 Siendo irrisorio, quanto execrable intento, querer se estime por prueba de un Matrimonio, lo que era forzoso despreciar, aun quando se tratàra de la justificacion de otro negocio momentaneo, y de leve interès; Addent. ad Philip. Dec. *cons.* 162. *liter. A.* ibi: *Hic meritò irridenda, imò execranda est quorumdam superstitio præpostera, qui ex qua probatione non judicarent esse legitimam venditionem*

Æqui,

Æqui, vel Levidensæ, tamen judicarent Matrimonium ::: Et Liter. K. *Cum sit actus, qui debet fieri palàm magis, quam venditio fundi.* Y mas quando el Matrimonio se debe probar clara, y concluyentemente por probanza perfecta, y verdadera, que consiste en la atestacion del Parrocho, y de otros dos Testigos presenciales *ad minus*; sin que despues del Tridentino se pueda, ni deba atender, ni estimar la presumptiva, y congetural; (no obstante que en otras materias equivalga à la verdadera, ut est notum, & docent DD. *in cap. Afferte mihi gladium, de præsumpt.*) docet cum aliis idem Ursaya *ubi supra, num. 76. & 77.* ibi: *Post Concilium enim ad illius validitatem necessariò concurrere debet clara, & perfecta probatio, non quidem per præsumptiones, & conjecturas, sed ex dicto Parochi, & duorum saltem testium, juxta literam Concilii, & observant Gargiar. cons. 29. num. 4. Valdaura observat. 23. num. 94. & seqq. ubi, quidquid ante Concilium practicaretur, post ejusdem Concilii sanctionem, confessiones conjugum, adminicula, & præsumptiones ad probanda Matrimonia nullatenùs attenduntur; Sabell. tom. 3.* verb. *Matrimonium*, §. 10. *num. 2. & Rota coram Cerr. decis. 761. num. 2.* hoc ipsum repetit cum Barbosa, & Gratiano *discept. 3. num. 11.*

143 Sin que la citada Declaracion del Don Fernando se pueda coadyuvar con la deposicion de Don Juan Francisco Zualart su hijo, y hermano de la Doña Inès, quien dice: *Que hallandose de residencia en Malinas, fuè llamado à Bruselas para asistir al Matrimonio, que se debia celebrar entre dicha su hermana, y Don Sebastian Pimentèl: Que con efecto passò à Bruselas en compañia del señor de Brovchoven, su cuñado, donde hallò à la Doña Inès, y Don Fernando su padre, que havian venido de Namùr, por razon de dicho Matrimonio: Que haviendo passado con el referido Brovchoven à la Hosterìa, que tiene la insignia Lober Bois, hallò alli al Don Sebastian, al Conde de Grajàl, y al Capitan Ferrera, los quales se metieron en el Coche con la Doña Inès, diciendo iban à hacer las funciones, y formalidades del Ma-*

trimonio; para cuyo efecto ſalieron tambien à pie el dicho Brovchoven, y el Dno Fernando ſiguiendo el Coche; pero que el Teſtigo, juzgando que el acompañamiento era yà baſtante numeroſo (componiendoſe ſolo de dos perſonas la numeroſa Comitiva) *ſe quedò en la Hoſterìa, adonde deſpues de media hora bolviò el acompañamiento, y el Conde del Grajàl, y el Capitan Ferrera le dieron la enhorabuena del Matrimonio, que ſe acababa de celebrar.* (*Mem. num.* 175.

144 Por quanto eſta depoſicion es à todas luces deſpreciable; lo uno, por ſer el Don Juan Franciſco, como hermano de la Doña Inès, intereſſado en ſu honor, y en deſmentir la Nota, que de lo contrario ſe ſeguia à ſu familia; ut probant tradita ſupra *nn.* 137. & 138. quibus addo Rotam *in Colonienſ. Illegitimitatis, 6. Maji* 1653. §. 1. verſ. *Reliqui, coram Veroſpio*, ibi: *Reliqui verò repelluntur ex conſanguinitate ::: dum enim agitur de reſarciendo honore familiæ, reputantur inhabiles.* Et aliam *in Neapolitana Matrimonii, 2. Aprilis* 1683. §. *In perſonis*, verſic. *Pater, coram Guaxardo*, ibi: *Pater, & fratres Urſulæ ſunt intereſſati, & commodum ex propria depoſitione conſequuntur.*

145 Lo otro, por no expreſſar, como era preciſo, el dia, Igleſia, y Parrocho, en que, y ante quien ſe celebrò dicho figurado Matrimonio; ad tradita per Urſayam *tom.* 1. *part.* 2. *diſcept.* 1. *in Reſponſo Theologico, à num.* 3. omninò videndus.

146 Lo otro, porque el lance, que el Don Juan Franciſco refiere (quando ſe aprehendieſſe ſer cierto, que nunca puede, por lo que ſe dirà) como merè preparatorio, no prueba, que el aſſerto Matrimonio de hecho ſe contraxeſſe entre el Don Sebaſtian, y la Doña Inès; por ſer inconcuſo, que el Matrimonio ſolo ſe prueba por la depoſicion de aquellas perſonas, que phyſica, y moralmente preſenciaron el acto de ſu celebracion, ſin que baſte ateſtiguar de circunſtancias, que ſuelen preceder; Fagnan. *in cap. Cum eſſes, num.* 3. *de Teſtam. & in cap. Quod nobis, num.* 54. *de Clandeſt. Deſponſat.* Sotus *in* 4.

Sen-

Sentent. distinct. 27. *quæst.* 2. *art.* 1. Coninch. *de Sacram. tom.* 2. *disp.* 29. *dub.* 1. *num.* 15. Sanchez *de Matrim. lib.*2. *disp.*18. *sub num.* 26. Basil. Pont. *eodem tract.lib.*5.*cap.*22.*n* 2. ibi: *Quæ communis DD. sententia est, & ratio facilis; quia ex Decreto Ecclesiæ, ideò requiruntur Parochus, & testes, ut possint Ecclesiæ sufficientem probationem offerre de conjugio eorum: ergo debent esse præsentes actui, sive signis manifestativis consensus de præsenti, aut deficiet forma à Concilio præscripta.* Cum iis, & aliis Dominic. Ursaya *dict. tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 3. *num.* 18. ibi: *Quia hæc omnia, uti respicientia præparatoria, & dispositiones ad Matrimonium contrahendum, nullatenùs probant, Matrimonium fuisse defacto contractum; Parochus enim, & testes debent testari non de voluntate, nec de præparatoriis ad contractum, sed sponsos defacto actualitèr Matrimonium contraxisse, quia velle contrahere, non est contrahere, & multa tractantur, quæ non perficiuntur.* Y expressamente en los mismos terminos de està deposicion lo dixo *in eadem discept. num.* 40. & 41. ibi: *Amatoriæ Epistolæ, Dona, Denuntiationes Matrimoniales, exploratio voluntatis, emptio anullorum, & vestium, ACCESSUS ad Ecclesiam ad effectum dandi Parocho nomina, & cognomina, & similia, sunt præparatoria ad Matrimonium, nec attenduntur ad istud de præsenti probandum, multa enim tractantur, quæ non perficiuntur, & velle contrahere, non est contrahere, juxta notoria axiomata; post Concilium enim Matrimonii probatio, non à præparatoriis, confessionibus, & adminiculis probatur, sed à viva voce Parochi, & testium, juxta claram Concilii dispositionem, & latè observant* ::: Et *discept.* 1. *ejusdem tom.* & *part. n.* 33. ibi: *Cum enim in omnibus materiis verisimum sit axioma illud, quod multa tractantur, quæ non perficiuntur,*

tur, & velle contrahere non est contrahere, communitèr in his terminis receptum est, quod ex præparatoriis nullatenùs infertur ad probationem actualis contractus Matrimonii, ut in specie ad nostrum effectum observant.:::

147 Y lo principal, porque la narrativa, y pintura, que en dicha Declaracion se hace por el D. Juan Francisco, para referir la funcion del imaginario Matrimonio de su hermana, està llena de tantas contradiciones, inconsequencias, estrañeces, inverosimilitudes, y visibles reparos, que al passo que no debe estimarse para persuadir un sucesso verdadero, es digna de la mayor atencion, por convencerse por ella irrefragablemente ser pura suposicion, falsedad, y fingimiento quanto se ha propuesto por el Marquès en este Pleyto, con el fin de persuadir Matrimonio, que nunca sus padres contraxeron.

148 Para cuya manifestacion se debe tener presente la deposicion de Guillermo Maudet, Mercader de Namùr, y Testigo presentado por el Marquès, quien expressa (*Mem. numer.* 176.) que havia mas de 31. años, (depone en el de 717.) *que estuvo sirviendo al Don Juan Francisco Zualart, que vivia en Malinas, y se acordaba muy bien,* (felìz memoria!) *que un dia del Invierno por la tarde,* (no dice qual, como ni el mes, ni año) *tuvo orden de su Amo para passar à Namùr à casa de Don Fernando Zualart, su padre, que con efecto caminò toda la noche; de forma, que al abrir de la puerta entrò en casa de dicho Don Fernando, à quien entregò una Carta de su Amo, y luego el Don Fernando montò à cavallo, y fuè con el Testigo à el Castillo de Estehen, donde hallaron al dicho Don Juan Francisco Zualart, y al Señor de Brovchoven, su Cuñado, y los tres se fueron à cavallo, sin Criados, y el Testigo se quedò, y cenò en dicho Castillo; y entendiò por los discursos, que se hacian entre los Criados, que dichos tres Señores se havian ido à Bruselas para el casamiento, que se debia contraher entre Doña Inès, y Don Sebastian Pimentèl*; y sigue diciendo: Que despues de algun tiempo passò à Malinas el Conde de Grajàl, y le diò la enhorabuena de dicho Matrimonio à

la Señora de Golcini, y Madama Brovchoven, las quē con igual motivo regalaron à la Doña Inès tres cestones, dos llenos de vino, y otro de ropa, que el Testigo llevò à Bruselas.

149 Advirtiendo antes, que para la formal exclusion de la deposicion del Don Juan Francisco, ultra de lo expuesto *supra nn.* 137. 138. *&* 144. se debe tener presente, como constante resolucion de Theologos, y Canonistas, que es qualidad, y circunstancia indispensable, y necessaria en el Testigo, que afirma se contraxo Matrimonio entre ciertas personas, el haver estado presente al acto de su celebracion, y advertido el consentimiento reciproco de los que se figuran conyuges; Sotus *in* 4. *Sentent. distinct.* 27. *quæst.* 1. *artic.* 1. Coninch. *de Sacram. tom.* 2. *disput.* 29. *dub.* 2. *num.* 15. Mastrius *in Theolog. Moral. disput.* 20. *de Matrim. quæst.* 2. *artic.* 1. *num.* 30. ubi ait, quod in hoc conveniunt omnes DD. Vidal *in Casib. conscient. de Sacram. Matrim. inquisit.* 2. *num.* 44. Tancred. *de Matrim. lib.* 3. *disput.* 39. *numer.* 2. Rota *in Perusina Matrimonii*, 15. *Martii* 1688. *coram Hervault*, *&* 8. *Martii* 1689. §. *fin. coram Cardin. Caccia*, & Sacra Congregatio Concilii *in Romana Matrimonii*, 2. *Junii* 1698. *ad* 2. *dub.* Cum plurib. aliis Ursaya *dict. tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 2. *numer.* 98. ibi: *Secunda verò pars ejusdem dubii videtur resolvenda pro necessaria qualitate testificationis actualis contractus, non autem voluntatis illud contrahendi, juxta communem Theologorum, & Canonistarum opinionem ut videre est penès Sotum*::: Idem num. 45. ibi: *Quod comprobatur ex eo, quod licet Concilium Tridentinum nullam requisiverit in testibus Matrimonialibus qualitatem, indispensabilitèr tamen pro Matrimoniorum validitate, in eisdem testibus concurrere debet illa qualitas, quod possint testificari de Matrimonio coram ipsis contracto*; ubi plurimos dat Aversa *de Sacrament. Matrimon. quæst.* 6. *sect.* 5. versic. *Satis tamen*, ibi: *Et hanc sanè vim habet verbum Concilii* (præsente Parocho, & Testibus) *intelligi enim*

de consensu mulieris, nec quod manum tetigerit. Et Perez *de Matrim. disput.* 40. *sect.* 10. *num.* 1. ibi: *Quomodo enim testificari potest de Matrimonio, quod non cognovit?* Sunt etiam verba Rossignol. *in Prax. Theolog. Legal. tom.* 10. verbo *Matrim. prenot.* 32. *sub. num.* 5.

151 Esto supuesto, reflexionese la deposicion de el Don Juan Francisco, y cotejese con la de Guillermo Maudet, su Criado, y se verà patente lo inverosimil, estraño, y repugnante de su contexto, y la ceguedad con que una, y otra se hizo, contrariandose visiblemente en el hecho principal, que se intenta persuadir; y por consiguiente destruyendose, y quitandose adinvicèm la fee, y credito, como en su lugar se fundarà, recopiladas las repetidas contradiciones, que resultan entre todos los Testigos, que se han examinado por parte del Marquès.

152 Dice lo primero el Don Juan Francisco: *Que hallandose de residencia en Malinas, fuè llamado à Bruselas para assistir al Matrimonio, que se debia celebrar entre dicha su hermana, y Don Sebastian Pimentèl*: resultando lo contrario manifiestamente de la deposicion del Guillermo Gaudet, su Criado, quien afirma: *Que su Amo le diò orden para passar à Namùr à casa del Don Fernando, que con efecto caminò à diligencia toda la noche: de forma, que à el abrir de la puerta, entrò en casa del Don Fernando, à quien entregò una Carta de su Amo.* Prosigue el Don Juan Francisco: *Que con efecto passò à Bruselas en compañia del Señor de Brovchoven, su cuñado, donde hallò à la Doña Inès, y Don Fernando su padre, que havian venido de Namùr, por razon de dicho Matrimonio.* Lo contrario *ex diametro* afirma su Criado; pues continuando su deposicion, dice: *Y luego el Don Fernando montò à cavallo, y fuè con el Testigo al Castillo de Estehen, à una legua de Malinas, donde hallaron al dicho Don Juan Francisco Zualart, y al Señor de Brovchoven, su cuñado, y los tres se fueron à cavallo, sin criados::: Y entendiò por los discursos, que se hacian entre los Criados, que dichos tres Señores se havian ido à Bruselas para el casamiento, que se debia contraher entre Doña Inès, y Don Sebastian Pimentèl.* Què notoria contradiccion! El Don Juan Francisco figura haver sido lla-

ma-

mado, y combidado; y Guillermo, su Criado, afirma, ser el que llamò, y combidò: Aquel dice, que quando llegò à Bruselas, encontrò alli à su padre, y hermana; y este de vista assegura, que desde el Castillo de Estehen, se fueron sin Criados à cavallo à Bruselas el Don Juan Francisco, su padre Don Fernando, y el de Brovchoven. Pues si Don Fernando estaba en Bruselas, còmo salieron todos tres del Castillo de Estehen? Y si salieron todos tres, còmo encontraron à Don Fernando su padre, y à Doña Inès su hermana, en Bruselas? Còmo? porque siendo fantastica idèa el Matrimonio, que el Marquès intenta persuadir por medio de Testigos, inducidos, sobornados, è interessados, permite Dios nuestro Señor, que estos estèn contrarios, y varios en sus dichos, à fin de que la verdad no se obscurezca; Aymòn Cravet. *cons.* 6. *num.* 27. ibi: *Nam si ex veritate deposuisset citra subornationem, verisimilitèr constans fuisset, quia veritati omnia consonant, nec aliud est veritas, nisi ipsa rerum constantia, & firmitudo, quæ est basis, & fundamentum justitiæ, qua virtute nulla preclarior, Bald. in cons.* 344. *examinanda sunt, col.* 3. *circa medium, lib.* 1. *Sed permittit Deus testes falsos variare, ut per talem variationem veritas prodeat in lucem*, como se verificò en los dos lascivos Ancianos, que en despique de su desprecio, intentaron calumniar à la casta, y justa Susana; de quo Danielis *cap.* 13. *per tot.* y se verifica en el caso presente, registradas las deposiciones de quantos Testigos han dicho en este Pleyto por parte del Marquès; por lo que dixo el Joseph de Acosta *de Natura novi Orbis, lib.* 1. *cap.* 9. *Quæ enim apud nos fortuito fieri videntur, ea Consilio Divino prorsus eveniunt.* Y el Noguerol ex Baldo *allegat.* 26. *num.* 143. *Quod detegere falsitatem, est Divina revelatio.* Y el Justo Lipsio ex Plauto *lib.* 4. *Civil. Doctrin. pagin. mihi* 251. ait: *Deus igneo Spiritu humanas Argutiolas difflat, quasi ventus Folia, aut peniculum tectorium.*

153 Prosigue el Don Juan Francisco: *Que haviendo passado con el referido Brovchoven à la Hosterìa, que tiene la insignia Lobert Bois, hallò alli al Don Sebastian, al Conde*

 de

de Grajàl , y al Capitan Ferrera , los quales ſe metieron en el Coche con la Doña Inès , diciendo iban à hacer las funciones , y formalidades del Matrimonio. En lo que ſe deſcubren , y advierten repetidas eſtrañeces , è impropriedades : como ſon , el ir en ocaſion de tanto lucimiento perſonas tan diſtinguidas à una Hoſterìa , y que eſtuvieſſe alli el Novio , no dudandoſe , que el Don Sebaſtian tenia pueſta ſu caſa en Bruſelas : Que la Doña Inès , ſin guardar los fueros de Dama , fueſſe à buſcar en ſemejante lance al Don Sebaſtian : Que eſte no ſalieſſe acompañado de Amigos à recibirla , *nuptiarum hilaris , & feſtiva ſolemnitas propinquos advocat , & amicorum præſentiam requirit* , dixo el Robert. *lib.* 1. *Rer. Judicat. cap.* 2. *pag. mihi* 14. obſtentando obſequios , finezas , y rendimientos de enamorado , como el Don Sebaſtian lo eſtaba de la Doña Inès ; en tanto grado , que receloſos ſus padres , y parientes de ſu galantèo , la retiraron à Malinas à caſa de eſte Teſtigo , (*Mem. num.* 191.) que ſiendo eſpecie de locura los deſmedidos extremos de todo Amante ; por lo que dixo Terentio *in Eunuch. Act.* 1. *Scæna* 1. *Et tædet , & amore ardeo , & prudens , ſcienſque: Vivus videnſque pereo , nec quid agam ſcio.* Y Ovid. *libro* 3. *Metamoſeph.*

Sic ille in Flammas abiit , ſic pectore toto
Uritur , & ſterilem ſpirando nutrit amorem.

Seneca *lib.* 2. *controv.* 3. ibi : *Facilius in amore finem impetres , quam modum* , ſe nos proponga al Don Sebaſtian, y en ocaſion , en que *magis amoris , & proximè voluptatis titillatio urit* ; ut præſenſit idem Robert. *ubi ſupr. pagin.* 18. tan tibio , remiſſo , y nada urbano , que ſabidor de que paſſaba ſu Eſpoſa à Bruſelas , no anticipaſſe ſu deſeo con los cortejos , y politicas demoſtraciones , que quando no por Amante , debia tributarle por Cavallero; por lo que dixo Ovid. *lib.* 3. *Triſt. eleg.* 3.

Nunciet mihi aliquis Dominam venire , reſurgam.
que dexando Doña Inès ſu Patria , y Caſa por unirſe

en casto lazo con el Don Sebastian, ni este la recibiesse en la suya, como era regular, ni le tuviesse dispuesto aposentamiento alguno, faltando à la bizarrìa, y liberalidad, à que le obligaban las precisas circunstancias de la figurada Boda, y notorias obligaciones de su ilustre nacimiento: Que Doña Inès se halle en Bruselas, sin saberse con quien fuè, respecto de que segun la declaracion del Guillermo Maudet, su padre no la llevò: Que no se diga, ni señale la Casa particular, ò Hosterìa, donde fuè à parar, y estuvo hospedada.

154 Y lo mas notable de esta deposicion, que convence su falsedad, y que solo puede servir para el Libro, intitulado: *Quento de quentos*, como, hablando de semejantes repugnantes, ridiculas, afectadas, è inverosimiles atestaciones, lo dixo el docto Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 21. *numer.* 42. es, el suponer, que Doña Inès se fuè à casar à Bruselas, sin que la acompañasse su madre, hermana, parienta, ni criada alguna; cuya particularidad, por sì sola, persuade irrefragablemente ser fabula imaginada, y tramoya artificiosa quanto el Marquès ha deducido, à fin de persuadir el ideado Matrimonio, para introducirse en la succesion del Estado, y Mayorazgos, que se litigan: Y tambien, que ha permitido la Divina Providencia, que, porque la verdad triunfe, haya propuesto, no obstante su cavilosidad, maña, y precaucion, el hecho, que se và refiriendo, y consta del Memorial Ajustado, sin advertir los visibles defectos, y repugnancias, que en sì embuelve, como con dos Decisiones de la Sacra Rota lo notò el mismo Ursaya *tom.* 6. *part.* 6. *discept.* 8. *num.* 155. ibi: *Observando hìc, quod Divina permittente Providentia, ad hoc ut veritas triumphet, aliquando videmus, solertissimos homines deficere in illis cautelis, circa quas quilibet mediocris ingenii abundare solent: indeque uno ore asserunt DD. improprium operandi modum, ne dum probari ex pactis, cautelis, & operationibus improprriis, atque exquisitis, sed etiam ex eo, quod nimis remissè, & negligenter aliqua res facta ostendatur, ut videre est apud Rot.* :::

155 Para cuya manifestacion se hace preciso notar, que

que la celebracion de los Desposorios es el acto de mayor lucimiento, y adonde concurren siempre los Parientes, y Amigos à authorizar su festividad con su presencia, *visitationes amicorum, consanguineorum, affinium copiosus numerus adest, concurrentes, de conjugiis lætantur, & Romanorum more omnia bona, fausta, fœlicia, & benè fortunata illis præcantur*; ut ait Camill. Borrell. *in Summ. Decis. tit.* 1. *de Spons. num.* 460. y en que se dispensan, y permiten los festejos para la mayor plausibilidad de la pompa nupcial, como lo notò el Concilio Laodicen. *Can.* 13. y el Cardenal Belarm. *Controv. Fidei, tom.* 2. *lib.* 1. *de Sacram. Matrim. cap.* 31. Robert. *dict. cap.* 2. *pag.* 14. Cuya verdad, ademàs de lo que expressan las Historias Profanas, refiriendo las Bodas de Constancio, hijo del Emperador Constantino, de quibus Euseb. *in Vita Constant. lib.* 4. y otras, lo comprueba la Sagrada en las de Rebeca, è Isaac; Genes. *cap.* 24. *vers.* 59. *& seq.* en los Desposorios de Booz, y Rut, *cap.* 4. *Rut vers.* 11. *&* 12. en los de Tobìas, y Raguel, Tobiæ *cap.* 7. en los de Sanson, Judicum *cap.* 14. *vers.* 10. y finalmente en el solemne combite de las Bodas de Canà, las que authorizò Christo Señor nuestro con su Soberana presencia, y la de su Santissima Madre, y Discipulos, obrando su Divino Poder el Milagro de la conversion del Agua en Vino, que refiere el Evangelista San Juan *cap.* 2. Y lo acredita la experiencia, por ser lo antecedente costumbre admitida, y observada en toda la Christiandad; de qua testatur idem Borrell. *ubi supra num.* 499. ibi: *Hinc autem non solum in Italia, sed ut audio, apud omnes Christianos usus agitur, ut convivia læto animo fiant in Nuptiis, in quibus utriusque partis conjuncti, & amici congratulantur, ac ipsis conjugibus læta, ac fœlicia præcantur Matrimonii bona, illisque à Deo præstentur optimi annorum successus. Sic Domini Jesu-Christi tempore, factæ sunt Nuptiæ in Canaa Gallileæ, ad quas ipse accessit cum Matre, & Discipulis, quo in loco in convivio fecit ex aqua vinum, ut habetur Joann. cap.* 2.

156 Y por haver las Leyes sumptuarias, Licinia, y Julia, permitido, con demasiada amplitud, los gastos en los combites, y festejos nupciales, ut affirmat

Gel-

Gellius *lib.* 2. *cap.* 24. Robert. *ubi ſupra*; & refert Scot. *in ſuo Vocabular. utriuſque jur. in ſerie Legum Romanar. pagina mihi* 640. *&* 643. y ſer tantas, y tan univerſales las demonſtraciones de alegria, que los parientes, y combidados executan en honor de los Novios, y manifeſtacion del comun gozo, en que ſe ſuelen mezclar algunos exceſſos, agenos de la templanza chriſtiana, prohibiò la Santa Madre Igleſia la celebracion de los Matrimonios en diferentes tiempos del año; Text *in cap. Non oportet*, 8. cum tribus ſequentibus, *cauſ.* 33. *quæſt.* 4. Concilium Ravenat. ſub Clemente V. *cap.* 19. Senonen. ſub Clemente VII. *cap.* 39. Enhamenſe ſub Joanne XVII. *cap.* 18. Toletanum ſub Sixto IV. *can.* 16. & tandem Tridentinum *ſeſſ.* 24. *de Reformat. Matrim. cap.* 10. circa cujus intelligentiam omninò videndus Baſil. Pont. *de Matrim. lib.* 6. *cap.* 8. *per tot.* exornat D. Covarrub. *de Matrimon.* 2. *part. cap.* 8. §. 11. Sanchez *eodem tract. lib.* 7. *diſput.* 7. *num.* 1. cum pluribus Barboſ. & D. Gonzalez *in cap.* 4. *de Feriis*; por el diſtraimiento, alborozo, y profanidad, con que ſe ſolemnizan, nada decente, ſino es muy improprio, y eſtraño en los dias, que nueſtra Santa Madre Igleſia tiene deſtinados para el Ayuno, Vigilia, y frequencia de los Santos Sacramentos; todo lo dixo idem D. Gonz. *ubi proximè*, *num.* 7. ibi: *Quæ Eccleſiaſtica prohibitio magna nititur ratione; cum enim omni tempore Fideles cohibita adhuc, & æffrenata aliquorum petulantia in celebrandis nuptiis, conviviis, & aliis lætitiæ ſignis uterentur* ::: *Non licebat ergo in his diebus, quibus Fideles jejunio, Divinis Officiis, Vigiliis, Stationibus, atque Euchariſtiæ Communioni vacare debebant, comeſſationibus, & aliis lætitiis in nuptiis intervenientibus operam dare; ſolemnitas enim nuptiarum res eſt magnæ diſtractionis, cum convivia, aliique prophani apparatus adhiberi ſolent.* :::

157 Pues ſi eſto es conſtantiſsimo, è innegable, còmo puede dexar de deſpreciarſe, como inveroſimil, y extravagante, la referida depoſicion, figurandoſe en ella, que una Señora como Doña Ines, ſaliò de Namùr à caſarſe à Bruſelas, con guſto de ſus padres, y parientes, y con un Cavallero como Don Sebaſtian, ſin que la fueſſe

acompañando, cortejando, y assistiendo hermana, parienta, amiga, criada, ni otra persona alguna de su sexo, quando *nuptiarum hilaris, & festiva solemnitas, propinquos advocat, & amicorum præsentiam requirit*? Aunque el entendimiento no fuera libre para assentir, y dissentir à lo que se le propone, como lo dice Lactancio *lib.* 5. *cap.* 14. ibi: *Quis enim ponat mihi necessitatem, vel credendi, quod nolim, vel quod velim, non credendi*? A qual, desde luego, no repugnarà, como cosa estrañissima, que Doña Inès fuesse à casarse à una Corte como Bruselas, y que teniendo madre, hermana, y cuñadas, siendo la familia de Zualart, de la Nobleza, graduacion, y circunstancias que se ponderan, la dexassen ir sola, y que fuesse tan desgraciada, que en funcion tan plausible, no encontrasse señora de su classe, que la acompañasse? Que su madre lo permitiesse, sobresaliendo en estas mas vivamente el amor paternal, Robert. *lib.* 1. *cap.* 8. *pagina mihi* 139. ibi: *Patres quidem liberos amant, sed nullus est affectus, qui vincat maternum.* Nevizan. *in Sylva Nuptiarum*, verbo *Est nubendum*, *fol.* 209. *in medio.* D. Valenz. *cons.* 169. *num.* 123? Que debiendo ser las madres zelosissimas centinelas de sus hijas, sin permitir se aparten de su lado, interin no toman estado, como lo aconseja, y prueba Fray Antonio Arbiòl *en su Familia Regulada*, *lib.* 4. *cap.* 24. & 25. & *lib.* 5. *cap.* 11. con los Textos *in cap.* 7. *Ecclesiastici*, *vers.* 26. ibi: *Filiæ tibi sunt? Serva corpus illarum.* In cap. 22. *Deuterom. vers.* 6. & in cap. 60. *Isaiæ*, *vers.* 5. ibi: *Filii tui de longè venient, & filiæ tuæ de latere surgent*: la de Doña Inès pudiesse ser tan poco atenta al honor, y reputacion de ambas, que en la ocasion de mayor nota, y reparo la dexasse sola?

158 Que siendo para los padres de sumo dolor, y sentimiento el apartarse, y dividirse de sus hijos, por lo que dixo la ley *Possessionum*, 11. *Cod. Communia utriusque judicii*: *Quis enim ferat, liberos à parentibus, à fratribus sorores, à viris conjuges segregari?* Et Catullus *in Epithal.* ibi: *Complexu matris retinentem avellere natam: Quid faciet hostes capta crudelius urbe?* Necnon D. Hieronymus *lib.* 2. *epist.* 8. *ad Eustochium*, ibi: *Inter hostium manus, & captivitatis du-*

ram

ram necessitatem nihil crudelius est, quam parentes à liberis separari; cum aliis Robert. *ubi supra*, *pagin.* 141. en la ocasion precisa de esta separacion, segun el precepto Divino: *Propter hanc relinquet homo patrem suum, & matrem*, Genes. *cap.* 2. *vers.* 24. y en que la experiencia enseña ser mas expressivos los cariños, y aun mezclados con llantos, y sollozos: fuesse la madre de Doña Inès tan cruèl, y tyrana, que, obrando contra las Leyes de la Naturaleza, y Politica, la desamparasse? Que figurandose voluntariamente, que Don Fernando Zualart, padre de Doña Inès, combidò à sus hijos, y hermanos de la referida, para la celebracion del Matrimonio, que hizo los gastos, comprò Joyas, y Galas, y demàs adornos para la funcion de Boda, como articulò el Marquès, (*Mem. num.* 252.) las Galas, y adornos, que se encuentran, es vèr à Doña Inès en Bruselas, como su hermano la pinta, sin cortejo de persona alguna, buscando al Novio en las Hosterìas, y que encontrado, se mete con èl en el Coche (tambien supuesto) con otros dos forasteros, que se vàn à celebrar el Matrimonio, sin expressar, con toda malicia, donde se celebrò, si fuè en Iglesia, ò en alguna otra casa particular, respecto de no haver sido, ni en la que Doña Inès se hallaba, ni en las del Don Sebastian? Que siendo el Parrocho la principal, y mas atendida persona en semejantes funciones, no parezca, ni se haga mencion de Don Gerardo de Vera; pues ni fuè, ni bolviò con el ideado acompañamiento, ni se dice con quien fuesse à hacer dicho Desposorio? Que tampoco se diga donde se festejaron estas imaginadas Bodas? Que suponiendolas tan plausibles con combite de hijos, y parientes, ni se hallasse la madre de la Novia, ni Luis Zualart, Maria Adriana, muger de Brovchoven, hijos del Don Fernando, (*Memor. num.* 168. & 175.) ni aun el mismo Don Juan Francisco, respecto de afirmar, *que salieron tambien à pie el dicho Brovchoven, y el Don Fernando siguiendo el Coche; pero que el Testigo, juzgando que el acompañamiento era bastante numeroso, se quedò en la Hosterìa, adonde despues de media hora bolviò el acompañamiento, y el Conde del Grajàl, y el Capitan Ferrera le dieron la enhorabuena del Matrimonio, que*

se

se acababa de celebrar; con lo que mas, y mas se aumentan las repugnancias, è inverosimilitudes de la referida ciega apassionada deposicion; por quanto ser combidado à los Desposorios, y ser acto, en que los parientes, y mas llegados son los primeros en el cortejo, y no hallarse presente à la celebracion, haviendo ido à festejarla, repugna! Notable inconsequencia, ser festividad tan plausible, è ir el padre, y el cuñado siguiendo à pie la Comitiva! Poco pundonor, y respeto, confiar la Novia antes de la mutua union de voluntades! Visible contrariedad suponer, que Don Fernando combidò à sus hijos, y les diò cuenta de esta supuesta Boda; quando Madama Golzini, y Madama Brovchoven, hermana, y cuñada de la Doña Inès, hasta que despues de algun tiempo passó à Malinas el Conde de Grajàl, y les diò la enhorabuena de ella, no se dieron por entendidas de tal sucesso, ni regalaron à la Doña Inès, como depone el dicho Guillermo Maudet! Y finalmente increìble, que para tan decoroso vinculo, y talamo tan plausible, dexasse Doña Inès su domicilio, y que se fuesse à casar à Bruselas.

159 De modo, que esta sola deposicion (aunque no resultàran, como resultan del Processo, tantos, y tan repetidos convincentes legales medios, exclusivos de la intencion del Marquès) bastaba para que Don Antonio Francisco Pimentèl, usurpando las voces del Farinacio *cons.* 108. *tom.* 2. *num.* 2. diga: *Hęc omnia, si lapides loqui scirent undique falsitatem hujus donationis* (nos dicimus, falsitatem, simulationem, & figmentum hujus asserti Matrimonii) *exclamarent; ideò negari non potest, quin etiam cogant animum Judicis ad non aliter credendum*; y para que el Marquès de Malpìca, viendose convencido con los mismos documentos, que discurriò provechosos para esforzar su intento, se lamente confuso, y quexandose de su desgracia, diga con Casiodoro *Epist.* 27. *Malorum omnium probatur extremum, inde detrimenta suscipere, undè sperabantur auxilia provenire*; conducunt posita *supra num.* 44.

160 Coligiendose de las ponderadas circunstancias; principalmente de haver el Don Juan Francisco embiado al Guillermo con la Carta à Namùr para su padre: montar

este

este asi que la recibiò à cavallo: partir al Castillo de Estehen: estàr yà alli su hijo, y yerno: vèr que para ello es preciso caminassen la mayor parte de la noche, siendo en el rigor del Invierno: cautelarse de los criados: dexarlos en el Castillo: irse los tres à Bruselas; el que algun grave inopinado sucesso les havia sobresaltado, y puesto en el cuidado, que indican semejantes demostraciones, que sin duda fuè haver faltado de la casa de su hermano la Doña Inès, y llevadosela à Bruselas el Don Sebastian; y que como este conocia, que sus padres, y hermanos era natural fuessen en su seguimiento, se valiò de sus dos Amigos, y Paìsanos, Grajàl, y Ferrera, à fin que los deslumbrassen, y aquietassen, dandoles la enhorabuena, suponiendo el que se havian casado; à lo que se persuadieron facilmente, por ser cosa de tanto honor, lustre, y conveniencia à su familia; quia ut ait Seneca *in Herc. Furen. Ea quæ prosunt facile credimus*, cum aliis probat Nathen *de Justitia vulnerata, part. 1. tit. 3. cap. 6. numer.* 16. y siendo este concepto tan verosimil, proprio, y conforme con los hechos, que en las deposiciones del Don Juan Francisco, y su Criado se expressan; quanto inverosimil, y dissonante el Matrimonio, que con ellos se imagina persuadir; y à vista de lo verosimil, resulte increìble, y despreciable lo inverosimil; D. Castill. *lib. 5. Quotid. cap.* 63. *num.* 38. ibi: *Septimò, in materia credulitatis verisimile operari, ut in inverisimile credibile non sit, nec considerabile, leg. Qui habebat, ff. de Legat.* 3. estando la citada Declaracion compuesta ciegamente de tantas inconsequencias, inverosimilitudes, y particulares dissonantes, nada proporcionados, y convenientes con la seriedad, jùbilo, y plausibilidad, que qualquier Matrimonio se celebra, aun entre personas de inferior classe; es legal absurdo el que se intente persuadir con ella la certeza del figurado Matrimonio entre el Don Sebastian, y Doña Inès Zualart; sin advertir, que *dictum testium non verisimilia loquentium attendi non debet tanquam suspectum de falso*, como, hablando de otro pretenso Matrimonio, lo supone con el Panormitano, Decio, Imola, y Jason, el Cravera *cons.* 281. *numer.* 6. Y que, como dixo el

 Pon-

Pontifice Celestino III. *in capit. Præterea, 27. de Testib. Circunspectus Judex, atque discretus, juxta illud, quod in Jure Civili cautum existit, motum animi sui ex argumentis, & testimoniis, quæ rei aptiora esse compererit, confirmabit*: y Inocencio III. *in cap. 32. eodem*, ibi: *Ad multitudinem tantum respici non oportet, sed ad testium qualitatem, & ad ipsorum deposita, quibus potiùs lux veritatis assistit, ex quibus motum animi sui convenit Judicem informare*: y Señor Santo Thomàs *lib. 1. Contra Gentes, cap. 4.* ibi: *Non omnis veritatis manifestandæ modus est idem; disciplinati autem hominis est, tantum de unoquoque fidem capere, quantum rei natura permittit*; exornat D. Gonzalez *in Notis ad dict. cap. 27. liter. B.*

161 Pero prescindamos, si es posible, de quanto queda dicho en razon de los vicios, nulidades, defectos, repugnancias, contradiciones, estrañeces, è inverosimilitudes, que respectivamente padecen las deposiciones del D.Fernando, y D.Francisco su hijo, y por las que notoriamente se hallan destituìdas de toda fee, y credito: y suponganse hechas con el mayor arreglo, contexto, y uniformidad, como el que uno, y otro Testigo afirmàra haverse hallado presente al acto de la celebracion de este asserto Matrimonio; todavia eran, y son despreciables, y no se podian, ni pueden atender para prueba del dicho Matrimonio, sin embargo de los Autores, que fundados en el capitulo *Videtur nobis*, 2. *caus. 35. quæst. 6.* concordante con el capitulo *Videtur nobis*, 3. extra, *qui Matrim. Accusar. poss.* admiten por idoneos Testigos, para justificacion de los Matrimonios à los padres, hermanos, y consanguineos de los que se figuran desposados, como son el Cardenal de Luca *de Matrim. discurs. 2. num. 11.* Barbos. *Vot. Decis. lib. 2. vot. 17. num. 117.* Cyriac. *controvers. 272. num. 15.* Fermos. *in cap. Super eo, 22. de Testib. quæst. 1. num. 5.* el Juan Gutierrez *de Matrim. cap. 44. num. 77.* vers. *Secundum*, y otros muchos que estos citan.

162 Lo primero: Porque los citados textos hablan, y proceden solo en el caso, que la disputa Matrimonial consista sobre la justificacion de algun impedimento dirimente, que se afirme media entre los contrayentes; y

de

de ningun modo, quando se intenta probar (como en este Pleyto sucede) el contrato del Matrimonio, como consta de la razon decisiva, que en ellos se señala, ibi: *Ideò enim maximè parentes, etsi defuerint parentes, proximiores admittuntur: quoniam unusquisque suam Genealogiam cum testibus, & chartis, tùm etiam ex recitatione majorum scire laborat: qui enim melius recipi debent, quam illi, qui melius sciunt?* Concordante con la *ley* 15. *tit.* 9. *part.* 4. ibi: *Porque mejor saben estos el parentesco, que otros ningunos*; y lo advirtiò la Glossa *in dict. cap.* 3. verbo *Conjugendo*, ibi: *Ex hoc videtur, quod ad probandum Matrimonium esse contractum admittuntur parentes ::: sed non loquitur in eo casu, sed quod dicit in conjugendo, intellige, si diceretur, quod essent consanguinei, qui contrahere volunt, & fama esset de hoc, pater, & mater, & consanguinei admittuntur ad probandum consanguinitatem.* Pat. Petr. Murillo *in lib.* 2. *Decret. tit.* 20. *de Testib. num.* 153. ibi: *Possunt parentes testificari in causa Matrimoniali filiorum suorum, si dubitatur de consanguinitate desponsatorum.* Y con el Farinacio el mismo Fermosino *ubi supra, num.* 12. ibi: *Quare Farinacius cum pluribus ab eo relatis, dict. quæst.* 54. *de Testibus, num.* 132. *ait: Sententiam, de qua dictum est, procedere, quando agitur, & dubitatur de substantia Matrimonii ob affinitatem; secus si quæratur an Matrimonium sit contractum, necnè, quia tunc ex latiùs distinguendum*: con que si el dicho de los DD. se ha de regular, y entender segun las Leyes, que alegan, ut est notum, & cum multis supponit D. Valenz. *cons.* 119. *num.* 138. pulchrè Thom. Gramat. *cons.* 32. *à num.* 11. legitimamente se infiere, que los AA. del numero antecedente, y demàs, que admiten por Testigos en las Causas Matrimoniales à los padres, y consanguineos de los conyuges, ò se entienden, y proceden en los terminos de los referidos textos; ò que sine authoritate loquuntur, & per consequens, quod de illis curandum non est; Craveta *cons.* 185. *num.* 3. *circa finem.*

163 Lo segundo: Porque la repulsa de dichos dos Testigos es consiguiente à la communissima opinion, que pide Testigos idoneos, legitimos, y mayores de toda excepcion, para la probanza de los Matrimonios; per Text.

in

in cap. Consultationi, 28. *de Sponsalibus*, ibi: *Cum legitimis, & idoneis testibus*; & Text. *in cap. Attestationes*, 10. *de Desponsat. Impuber.* ibi: *Consultationi tuæ talitèr respondemus, quod si mulier per idoneos testès probare nequiverit.* ::: Et infrà: *Ab impetitione mulieris eum potest, & debes absolvere*; notantèr D. Covarrub. *de Matrim.* 2. *part. cap.* 8. §. 12. *num.* 7. ibi: *Non enim quibuslibet in hoc negotio danda fides est, sed his tantum, qui sint omni exceptione majores, ut inquit Romanus Pontifex in cap.* 1. *de Consanguinit.* Abb. *in dict. cap.* 1 *de Consanguinit. num.* 5. ibi: *Item nota, quod testes præsertim in Causa Matrimoniali debent esse omni exceptione majores, & tenebis menti unam glosellam hic, quæ dicit, illos dici omni exceptione majores, qui nulla exceptione legitima possunt repelli.* Mascard. *de Probat. tom.* 2. *concl.* 1022. *num.* 4. & 10. & *in tom.* 3. *concl.* 1361. *num.* 6. Honded. *cons.* 77. *num.* 42. Gomez Bajo *lib.* 2. *Variar. quæst.* 5. *num.* 2. Felin. *in cap.* 1. *col.* 2. *ut lite non contestata* & in Rubric. *de Sponsalib. numer.* 15. Cravet. *cons.* 169. *num.* 2. *volum.* 1. y otros muchos, que refiere el Borrell. *in Summa Decis. tom.* 3. *tit.* 1. *de Sponsalib. num.* 917. y como regla general en la materia, lo establece, siguiendo al Mascardo en la *conclus.* 1019. el Cardenal Thusco en el lugar citado, al principio de esta Alegacion, en el sexto Supuesto, *num.* 9. fundado, en que siendo el Matrimonio cosa de hecho, que no se presume, teniendo contra sì la presumpcion el que lo alega, debe justificarlo con Testigos de mayor excepcion, ibi: *Regulam facias secumdum Mascardum concl.* 1019. *quod ex quo Matrimonium non præsumitur incumbat onus probandi asserenti, quod testes debent esse omni exceptione majores ad probandum Matrimonium, quia quando probatio habet præsumptionem contra se, testes debent esse omni exceptione majores, ubi citat infinitos.*

164 Lo tercero: Porque aun la Sentencia, que admite semejantes personas por Testigos en la probanza de los Matrimonios, las excluye, como sospechosas, siempre que figurandose haver asistido al pretenso Matrimonio otros muchos, se encuentran examinados solamente los padres, y hermanos; idem Thusc. verbo *Matrimonium*, *concl.* 130. *num.* 14. ibi: *Restringe, quando plurimi*

alii

alii asseruntur interfuisse Matrimonio , & soli parentes , & fratres examinantur , sunt suspecti , Franc. Aretin. dict. cons. 13. num. 11. vers. Præterea cum in Matrimonio : Luego si aunque el Marquès alegò, que el figurado, y supuesto Matrimonio de sus padres se havia celebrado en Bruselas *en presencia de muchos Testigos* (*Mem. num.* 35.) y de los que se ha valido en este Pleyto (mediante à ser todos inducidos, instruìdos, sobornados, apassionados, ò interessados, cuyas deposiciones, terminadose solo à complacer à la Parte, *transierunt per placentiam, non per veronam*, como de semejantes Testigos decia el Pontifice Pio II. y lo nota el Ursaya *tom. 6. part. 1. discept. 31. num. 82. & discept. 16. num. 25. & in part. 2. ejusdem tom. discept. 31. n. 29.*) algunos lo deponen ciegamente de oìdas, con la expression *de otras muchas personas de distincion*, como son Don Diego Noyret (*Mem. num.* 179.) Don Pedro Bermot (no ratificado, sì solo abonado con dos Testigos, por lo que se debe tener presente la doctrina del señor Larrea, puesta *supra num.* 136.) (*Mem. num.* 189.) Don Domingo Rico (*Mem. num.* 231.) Diego Gomez (*Mem. num.* 244.) y Don Carlos Habet (*Mem. num.* 232.) y de toda esta fomentada distinguida concurrencia al acto de la celebracion, no obstante ser tan moderno, y figurado en un Pueblo, como Bruselas; no se encuentra examinada persona alguna, sino es el Don Fernando Zualart, y el Don Juan Francisco (aunque este confiessa no assistiò, como queda dicho) padre, y hermano de la Doña Inès, y como tales sumamente interessados en desmentir su flaqueza, y mirar por el credito, lustre, y aumento de su casa, y familia; ut dictum est supra *num.* 137. no pueden apreciarse sus declaraciones, sino es para convencer, que tal Matrimonio nunca se contraxo, y que es falso, y supuesto el figurado acto de su celebracion, assi por lo dicho, como por no haverse examinado las personas *de distincion*, que se suponen concurrentes; Aymòn Cravet. *cons.* 134. *num.* 28. ibi: *Secunda suspicio: in assertis literis collationis reperiuntur descripti quinque Canonici Collatores, & cum oponeretur de falso, pars dixit, velle probare collationem per testes, & tamen solum examinari facit, tres ex Collatoribus,*

quæso cur non alios duos curavit examinari? profectò magna ex hoc arguitur contra partem suspicio. Ita suspicionem arguit Aretin. in cons. 13. col. 9. versic. Præterea cum Matrimonio, & in cons. 82. col. 3. Arbitrer, quod ideò examinati non fuerint, quia dixerint, se nolle contra veritatem deponere: y tambien por ser estrañissimo, è inverosimil, que el Don Fernando, y su hijo omitiessen en su deposicion, como omitieron, la expression, aunque indistinta, y vaga, que ciegamente hacen los referidos Testigos, de haver assistido, ademàs del Don Fernando, dicho su hijo, el Conde del Grajàl, y el Capitan Ferrera, *otras muchas personas de distincion*; idem Craveta *num.* 38. ibi: *Non est verisimile, quod collatio ista facta fuerit à majori parte Capituli, & quod interfuerint in ea quinque Canonici; quia si ita esset alii duo Canonici descripti pro Collatoribus verisimilitèr fuissent examinati, & de eorum præsentia deposuissent. Rursus verisimile est, quod testes, qui dicunt se fuisse præsentes deposuissent de præsentia illorum Canonicorum, per ea, quę dixi: supra in secunda, y quarta suspicionibus.*

165 Lo quarto: Porque una vez, que se supone este figurado Matrimonio celebrado con la pompa, publicidad, y concurrencia, que se alega por el Marquès, y por consiguiente, que al tiempo de la probanza pudo haver muchos, que lo depusiessen; en manera alguna se deben atender para su justificacion los dichos del Don Fernando, y Don Juan Francisco Zualart su hijo, por quanto los domesticos, y testigos inhabiles solo se admiten en las Causas Matrimoniales subsidiariamente, y quando no es possible (por haverse celebrado privadamente) encontrar otros; cum plurib. Thom. Gramatic. *cons.* 59. *num.* 11. *part.* 1. & *cons.* 50. *à num.* 13. *part.* 2. y en los mismos terminos de este Pleyto, *in cons.* 26. *part.* 1. *à num.* 26. (el que es digno se vea, y tenga presente, por estàr escrito con el mayor acierto para excluìr otro pretenso Matrimonio, muy parecido, aunque menos extravagante, al que el Marquès imagina persuadir) ibi: *Nec obstaret, quod dici posset, quod saltem in subsidium deberent testes supra relati, ita viles, & domestici admitti, maximè in causa Matrimoniali, per id, quod habetur*

in

in capit. Super eo, & secundo, de Testib. & in capit. Videtur extra, qui Matrimonium accus. poss. ::: Nam respondetur per id, quod notat Gloss. in capit. Tertiò loco, de Probat. ::: quod hoc est verum in subsidium, & quando alii testes non reperirentur verisimilitèr ex natura illius actus: Secus si potuerint alii adhiberi ::: ubi dixit, quod jura præfata intelliguntur in actibus, in quibus actu, & habitu attento communi cursu de eo non potuerunt alii testes haberi, licet fortè non habeantur actu: quia tunc non reperiuntur testes non integri: aliàs semper testes non integri sufficerent; quia pars allegaret illud esse factum in domo; sed Matrimonia communitèr consueverunt palàm, ac publicè fieri (y el que se controvierte assi, se figura celebrado) *ergo hujusmodi testes non integri nullatenùs probare habent. Ita in propriis terminis, & in specie consuluit Alex. cons.* 150. *col.* 2. *V. vol. Joann. de Imol. in dict. cap. Tertiò loco, & ad hoc etiam tendunt, quæ notat Abb. ::: quod dicitur in subsidium admitti testes, qui aliàs non admitterentur, posset esse verum, quando tibi non posset imputari culpa, si non adhibuisti testes idoneos, ut quia fuisti vulneratus coram testibus, qui non essent omni exceptione majores, & tunc poteris in subsidium probare. ::: Sed quando fuit in culpa, quia potuit adhibere testes idoneos ad actum, ad quem deliberatè, seu ex proposito procedit, tunc est sibi imputandum. ::: Debuit ergo dicta Domina Hypolita adhibere testes idoneos, aliàs defacili testes inhabiles, & suspecti possent admitti ad probandum id, quod nunquam fuisset, dummodò allegaretur alios testes non interfuisse.*

166 Tambien en los proprios terminos, y en que los Testigos eran madre, y hermana, sin que huviesse otros de vista; docet cum plurib. doctissimus Philip. Decius *cons.* 309. *num.* 1. ibi: *Et inter ipsos testes solum de ipso contractu Matrimoniali deponunt mater, &*

& soror dictæ sanctæ, ut patet in 11. *charta*, 13. *&* 14. *in examinatione testium, & num.* 3. ibi: *Et in isto casu non est dicendum, quod testimonium matris, & sororis in subsidium admittatur, quia non sunt alii testes, juxta leg. Consensu, Cod. de Repud. & cap. Veniens, el* 2. *de Testibus, quia jura prædicta locum habent, quando ex natura ipsius facti in actu, de quo quæritur, alii testes verisimilitèr intervenire non possunt, prout jura præallegata loquuntur. Secus si possunt interesse, licet casualitèr non intervenerint, ut notant.::: Ubi concludit, quod in probando Matrimonium testes inhabiles, nec etiam in defectum aliorum recipi debent, quia Matrimonium de sui natura per alios probari posit, & parti imputari potest, si alios testes idoneos non adhibuit.::: Et ita ex omnibus supradictis concludo, quod matri, & sorori dictæ sanctæ agentis nullo modo credendum sit per supradicta, quæ de Jure sunt clara*; hoc ipsum scriptum reliquit *cons.* 133. *à num.* 6. pro exclusione alterius figurati Matrimonii, Gutierr. *de Matrimon. cap.* 44. *num.* 28. ibi: *Et quod quando producens testes inhabiles potuit adhibere testes habiles, & non adhibuit, non probent inhabiles, etiam si factum sit de sui natura difficilis probationis tenet Farinac. de Oppositione contra testes, dict. quæst.* 30. *&* 66. *&* 67.

167 Luego si el Marquès, no solo no alega, ni pudiera, que el pretenso Matrimonio de sus padres se celebrò en secreto, sin otros Testigos, que los domesticos, sino es afirma, alega, y articùla, que se efectuò publicamente en la Iglesia, con numerosa comitiva de personas de distincion, como temerariamente lo deponen sus Testigos; còmo imagina se estime, ni aprecie la deposicion unica de su Abuelo, ni la de su Tio, aun quando no concurrieran para su repulsa los repetidos Capitulos, que se han referido? *Et sic* (sigue el mismo Gramat.) *nullatenus allegari*

gari posset testes ipsos fuisse receptos in subsidium, maximè cum Hypolita ipsa in articulis suis, & præsertim in articulo quinto, & 17. adduxerit, & possuerit, quod Franc. sæpè, & sæpius confessus fuerit coram testibus contraxisse secum Matrimonium. ::: *Quinimò licet domestici, & familiares non sint idonei testes, nisi in subsidium in his, quæ domi aguntur, præsertim quando agitur inter virum, & uxorem.* ::: *Secus enim erit, ubi ageretur de dirimendo, vel probando Matrimonio, quia tunc non probant, ita voluit pulere Abb. & post ipsum Felin. in dict. cap. in literis, ubi dicunt esse notabilem casum.*

168 Lo quinto: Porque figurandose dicho Matrimonio celebrado en la Iglesia, como es costumbre en Flandes; Borrell. pluries à nobis citatus *in Summ. Decis. tom. 3. tit. 1. num. 356.* ibi: *Et in Ecclesia, ut in Belgio, & in pluribus locis in hoc Regno Neapolitano, & ubi est præsentia multorum justa consuetudinem Hispaniæ* ::: y à que es natural estuviessen presentes el Cura, Sacristàn, y demàs Sirvientes de ella; no haver el Marquès solicitado, ni practicado la mas minima diligencia sobre el examen de estas personas, ni de las que para su ajuste, y concierto era regular mediassen; juxta eundem Borrell. *ibidem num.* 386. ni presentado Partida de Desposorios, Escritura de Capitulaciones, tan frequente entre gente, aun de medianas circunstancias, que dixo el mismo Borrello *num. 903. Istæ Capitulationes Matrimoniorum, quibus totus mundus utitur* ::: ni ocurrido ante el Ordinario de Bruselas, ò Namùr à hacer justificacion alguna del Matrimonio, que figura, de sus padres, y omitir absolutamente los medios ordinarios, proprios, comunes, faciles, y regulares, con que debia hacer su prueba, recurriendo sin necessidad al subsidiario, quanto sospechosissimo, de la deposicion de dichos Testigos, tan interessados en la victoria de esta Causa; siendo manifiesto dolo no hacer lo que commodamente se puede practicar; Text. *in leg. 44. ff. Mandati*, cum pluribus Escobàr *de Purit. 2. part. quæst. 2. à num. 50.* ibi: *Et semper præsumitur contra eum, qui recta via non incedit, sed per anfractus, & circuitus,* ::: Craveta *cons. 97. num. 7.* ibi: *Nam in*

in dolo dicitur, qui non utitur remediis opportunis ad actum, sed ea omittit Baldus in cons. 395. ::: Se convence clarissimamente la mala fee del Marquès, y que por constarle muy bien (como le consta) no haver havido tal Matrimonio, huye del medio comun, frequente, y legitimo de su justificacion, y quiere persuadirlo por caminos extraviados, y rumbos obliquos, y estraños, fundados unicamente en una premeditada confabulacion con su Abuelo, y Tio para conseguir el Estado, y Mayorazgos, que se litigan, en notorio perjuicio de Don Antonio Francisco Pimentèl, à quien irrefragablemente tocan, y pertenecen, como hijo unico, y successor de Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, su ultimo legal posseedor, y en quien, por muerte de Don Manuel Pimentèl, su hermano, passò la possession civil, y natural de ellos por ministerio de la Ley; elegantèr Petr. Bimius *cons.* 177. *numer.* 12. *lib.* 2. ibi: *Nam cum quis consuetum non tenet cursum, vel à communis sensus consuetudine abhorret, inusitatum, & insuetum iter habet, mala mens, malus est illi animus, mentemque suam versare videtur ad aliquam malitiam, & fraudem, cujus laqueis aliquem irretiat, captet, & circumveniat.* Y por consiguiente se convence la repulsa de dichos dos Testigos, assi por sospechosos, ut ultra dicta *num.* 137. probant Text. *in cap.* 3. *caus.* 4. *quæst.* 2. *lex* 14. *tit.* 16. *part.* 3. ubi D. Gregor. Lopez *& Text. in leg.* 9. *ff. de Testib.* como por conocidamente deseosos, è interessados en que el Marquès venciesse; ut etiam præter posita *supra numer.* 164. *&* 165. docet cum plurib. Fermosin. *ad cap.* 20. *de Testib. quæst.* 1. *num.* 12. ibi: *Ex his sequitur dicendum, quod non præsumatur idoneus testis ille, qui propter præsumptam affectionem desiderat victoriam suæ partis illum producentis; ita Parisius cons.* 53. *lib.* 4. *num.* 17. *& cons.* 61. *num.* 28. *Anton. de Posel. inter consilia Matrimon. diversa, cons.* 43. *lib.* 1. *coram D. Cæsare de Grassis decis.* 85. *num.* 1. *& decis.* 72. *num.* 12. *ubi ampliat id etiam in causa Matrimoniali.*

169 Lo sexto, y principalissimo: Por ser inconcuso comun sentir de todos los DD. (sin que hayamos encon-

tra-

trado quien afirme lo contrario) que los Testigos inhabiles se admiten, y prueban la celebracion del Matrimonio solamente, quando hay Partida legitima de Desposorios, sacada del Libro, que previene el Santo Concilio de Trento: ò formal declaracion del mismo Parrocho; por consistir en la Fee de este toda la justificacion del Matrimonio, supliendo, como testigo qualificado, las tachas, y defectos de los demàs; Ursaya cum multis *tom. 6. part. 2. discept. 8. num.* 87. vers. *Neque*, ibi: *Neque applicatur responsio, quod cum simus in Causis Matrimonii, illius favore admittuntur etiam testes inhabiles, quivè in aliis materiis non admitterentur: quia hoc procedit respectu ipsius contractus Matrimonii, ea ratione, quia in illo ex necessitate debet intervenire Parochus, qui uti testis qualificatus, omnique exceptione major, supplet aliorum testium defectus.* Castro Palao *Oper. Moral. tom. 5. disput. 2. de Matrim. punct.* 10. §. 13. *num.* 3. ibi: *Estò enim testes admittendi non essent ad Matrimonium ob eorum vitium, & defectum: quia tamen admittuntur simul cum Parocho, ex ejus præsentia eorum vitium suppletur.* Ventrigl. *in Praxi, part.* 1. *annot.* 3. *de Testib. in Caus. Matrimonial.* §. 2. *sub num.* 9. ibi: *Defectus horum testium suppletur per præsentiam Parochi.* Amic. *in Curs. Theolog. tom.* 9. *disput.* 7. *de Cons. Clandestin. num.* 103. ibi: *Hunc tamen defectus supplet Ecclesia per Parochum, qui est omni exceptione major, & cum duobus testibus licet infamibus, poterit in Judice sufficientem probationem facere.* Rota *decis.* 179. *num.* 11. *coram Peutinger.* ibi: *Ac Petri testes corroborantur ab extrajudiciali depositione Parochi; & in decis.* 490. *num.* 13. *part.* 18. *Recent.* ibi: *Et ulteriùs adest Sacerdos à Parocho deputatus, cujus dictum, & authoritas, supplet, & reintegrat aliorum testium personas, & depositiones, itaut plenè probant.* Joann. Gutierrez *de Matrim. dict. cap.* 44. *num.* 77. ibi: *Quæ sententia meo judicio verissima est, & proculdubiò hodie tenenda attento supradicto capite Concilii Tridentini, CONSTITO de fide Matrimonii per Parochum, & testes, qui Matrimonio interfuere, licet aliàs inhabiles sint.* Pat. Anaclet. Reinfestuel *in lib.* 4. *Decret. tit.* 3. *de Clandestin. Desponsat.* §. 2. *num.* 104. ibi: *Accedit, quod testes aliàs de Jure Positivo minus idonei fidem faciunt rei gestæ, quando minus habilis*

cum

cum habili, & omni exceptione majori concurrit, ut tradit, & probat Mascard. concl. 137. num. 13. prout in Matrimonio contingit, utpotè ubi semper etiam Parochus, testis utique omni exceptione major, adest. Pat. Thom. Sanchez *lib. 3. de Matrim. disput. 41. num. 5.* ibi: *Præsertim cum in Libro Parochi describendum sit Matrimonium cum nominibus testium, quia testes inhabiles admittuntur, quando concurrunt cum alio habili, & fidedigno, tunc enim habilitas unius supplet inhabilitatem alterius: ergo cum Matrimonio debeat necessariò interesse Parochus, aut alius Sacerdos de ejus licentia, ejus authoritas supplebit vitium, quod alii duo testes patiuntur.* Rota apud Peña *decis. 644. num. 2.* ibi: *Testificabatur Parochus, qui solemnizaverat Matrimonium, cui, cum esset Parochus, & loqueretur de facto proprio, multum creditur in hac materia probandorum Matrimoniorum.* Segura Davalos *in Direct. Judic. Ecclesiast. 2. part. cap. 15. num. 59.* ibi: *Unum tamen post Concilii Decretum considerandum est circa hoc, quod probitas, & habilitas superabundans Parochi, multum operabitur ad supplendam inhabilitatem testium.* :::

170 Y por tanto se llama el Parrocho, respecto del Matrimonio, Testigo excelente; Engel. *in Jus Canonicum, lib. 4. tit. 3. num. 14.* de la mayor authoridad; Piasecc. *in Praxi Episcop. part. 2. cap. 4. artic. 4. num. 18.* Testigo publico, y necessario, Henriquez *in Theolog. Scholastic. & Moral. tract. 4. de Sponsalib. & Matrim.* & Mason. *in Theolog. Moral. part. 1. de Sacram. Matrim. fol. 176.* Testigo principal; Zoes *in Jus Canonic. lib. 4. de Clandest. Desponsat. num. 12.* Testigo qualificado; Fagnan. *in cap. Quod nobis, num. 54. de Clandest. Desponsat.* Testigo authorizable; Basil. Pont. *de Matrim. lib. 5. cap. 21. num. 8.* & Boss. *eodem tract. cap. 3. num. 21.* y authoritativo; Segura Davalos *ubi supra, à num. 55.* y finalmente, es el Parrocho el Testigo, que la Iglesia tiene para impedir, y evitar los fraudes, y simulaciones de los Matrimonios; Cardinal Pallavicin. *in Historia Concilii Trident. lib. 22. cap. 8. num. 16.* Rota *in Neapolitana Matrimonii, 21. Aprililis 1681. §. Nec refert, coram Albergato.*

171 Pero quando no hay (como en nuestro caso) Partida de Desposorios, judicial, ni extrajudicial Declara-

cion

cion del Parrocho; ò si la hay, no està conteste con lo que semejantes defectuosos inhabiles Testigos deponen, *tunc* en manera alguna merecen fee, ni prueban; idem Ursaya *citato in loco, num.* 145. ibi: *Nostro casui non applicari regulam generalem, quod favore Matrimonii admittantur etiam testes inhabiles, & qui in aliis actibus repellerentur, quia id procedit, quando concordant cum Parocho, ex cujus præsentia eorum vitium suppletur, juxta præcisa verba dictarum puntualissimarum authoritatum; & proindè, dum in casu nostro defectuosi testes non concordant cum Parocho, illorum defectus augentur potiùs, quam suppleantur à Parocho, vel saltèm iidem defectus remanent in suo esse, quod operatur, ut nulla fides eis danda sit.*

172 Pues si todo lo referido es innegable, y en el presente caso falta la Fee, y Testimonio del que voluntariamente se figura haver intervenido à èl en calidad de Parrocho, la que unicamente (por lo dicho) podia suplir las tachas, y defectos, que como padre, y hermano de la Doña Inès, padecen notoriamente Don Fernando, y Don Juan Francisco Zualart, ut probatum manet; es legal manifiesto absurdo imaginar persuadir la certeza de dicho supuesto Matrimonio, con la Deposicion de los referidos, faltando absolutamente Parrocho, que con ellos conteste; ut etiam dictum est, & ulteriùs docet idem Ursaya, eodem *tom. 6. part. 2. num.* 134. ibi: *Utique deficiente Parochi attestatione, Matrimonium non probatur ex clara dispositione Concilii Tridentini, sess. 24. cap. 1. de Reformat. requirentis claram attestationem Parochi, & duorum, vel trium testium, ut plenè constare possit Ecclesiæ de Matrimonio, aliàs testimonium duorum absque Parocho, qui testis est qualificatus, & regularitèr supplens defectum aliorum testium, est semiplena probatio in nihilo attendenda*: y siendo tan interessados en solicitar el mayor lustre, è incremento del honor de su hija, y hermana respectivè, ut præter sæpiùs in hac allegatione dicta, præcipuè *numer.* 137. & 144. firmavit Rota *in Colonien. illegitimitatis*, §. 1. *coram Verospio*, ibi: *Hinc enim testes mulieris consanguinei incrementum, at honorem conjunctæ, & agnatæ diligentes, tanquam suspecti ad ferendum ipsius favore testi-*

 mo-

monium, censentur inhabiles, ut notat Gloss. ::: apud eundem Ursaya *dict. discept.* 8. *num.* 53.

173 Y mas quando tampoco hay otros testigos algunos desinteressados, que depongan, que estuvieron presentes, y lo vieron celebrar, y con los que, acaso, se pudieran suplir, y adminicular sus notorias tachas; Rota apud Burat. *decis.* 713. *num.* 6. & 8. ibi: *Minus repellitur soror germana cum tractatur de probando Matrimonio contracto, quia recipit adminiculum, & supplementum ex tertio teste, qui non patitur exceptionem, ut in illa Giennens. Matrim.* 15. *Martii* 1621. *coram R. P. D. meo Ubald.* Cardinal. de Luca *discurs.* 2. *de Matrim. num.* 12. ibi: *Ideòque nihil intererat, quod inter testes adesset ejusdem Mariæ Mater; potissimè, quia non pendebat tota probatio à dicto ipsius, vel alterius testis exceptione elidibilis*; (como en esta Causa depende, mediante à ser Don Fernando Zualart, Padre de Doña Inès, el unico Testigo, que, suponiendose presencial, depone de la efectiva celebracion de este asserto Matrimonio) *adeò ut dici posset*, (como aqui se dice, y resulta notorio del Processo) *quod non adessent duo testes integri, dum erant tres, ideòque numerus supplebat defectum, atque eficiebat, ut tres deservirent pro duobus,* (con que si la Madre, y otros dos Testigos hacen solo dos, claro està que la Madre, en el concepto legal, ni se atiende, ni constituye numero) *ut in specie ponderatur, apud Mantic. & Burat. ubi supra, & decis.* 374. & 630. *part.* 3. *Recent. & decis.* 124. *num.* 15. & *seq. part.* 7. *in quibus de probatione Matrimoniali per testes, quamvis defectivos supplendos ex numero, vel aliis adminiculis.* Idem Luca *discurs.* 6. *num.* 3. ibi: *Tùm etiam, quia non erant solum duo, ita ut per eorum exceptiones dici valeat, quod non adesset perfecta probatio naturalis: cum essent tres, inter quos aderat unus Sacerdos, unde numerus supplebat quemcumque defectum aliorum, ut in specie tertii testis advertitur apud Burát. dict. decis.* 713. *num.* 8. Decius *dict. cons.* 133. *num.* 4. ibi: *Nec prædictæ Conclusioni obstat si dicatur, quod inhabilitas, quæ ratione domesticitatis supra consideratur per alios plures testes, qui inducti sunt, purgari videtur, ut voluit Angel. in cons.* 1. *visis supradictis, ubi inquit, quod dictum*

tum domestici testis reintegratur per alios idoneos ; & in simili notat Bald.::: ubi inquit , quod dictum unius , qui non sit integer testis , suppletur per alium , qui sit valde idoneum ::: quia ad ista respondetur quatuor modis. Primò , quod in casu nostro non sunt alii testes omni exceptione majores , ex quorum exuveranti fide alterius defectus purgari possit. Secundò, quia in isto casu non tantum unius est defectus , prout loquuntur DD. in locis supra allegatis , sed plures hic concurrunt, videlicèt impedimentum ratione domesticitatis , & ratione affinitatis , & propter proprium interesse , (ademàs de estos se registran en el presente caso , para la repulsa de la Declaracion del Don Fernando , los insanables repetidos vicios , y nulidades , que resultan de haver depuesto espontaneamente , sin ser presentado , sin interrogatorio , sin citacion de Parte , por escrito , ante Juez incompetente, y haver fallecido sin ratificarse , sobre que queda dicho) *ut patet ex supradictis. Tertiò ::: num.* 135. *& seqq.*

174 Luego si por ser Don Fernando unico Testigo, que diga de vista el contrato de este Matrimonio , y el Don Juan Francisco su hijo deponer solamente de circunstancias anteriores , y preparativas para celebrarle : aun quando no padecieran tacha , ni defecto alguno , y se controvirtiera este caso antes del Concilio Tridentino , fueran sus Deposiciones despreciables , *& nullius momenti* , para su prueba , y justificacion , como està claro : què fee mereceràn , siendo Padre , y hermano de la Doña Inès, faltando more de Desposorios , no haviendo Parrocho, que testifique , ò declare haverlos efectuado , ni un Testigo siquiera de oìdas à èl , y hallandose sin los adminiculos , con que la Sentencia mas favorable admite semejantes personas por Testigos en las Causas Matrimoniales , como son la testificacion del Parrocho , ò de otros Testigos desinteressados?

175 Sì bien se debe tener presente , *ne sub æquivoco procedamus* , que la Sentencia , que admite à los Padres, y consanguineos por suficientes , è idoneos Testigos en las Causas Matrimoniales despues del Santo Concilio Tridentino , procede baxo del supuesto de ser Testigos instrumentales , admitidos , è invitados por las Partes para

la

la formal testificacion del acto, y que conste de ellos en la Partida de Desposorios: Por quanto en este caso, el consentimiento de los Contrayentes, junto con la presencia, authoridad, y subscripcion del Parrocho, suplen sus tachas, y defectos; P. Thom. Sanchez *dict. lib. 3. de Matrim. disp. 41. per tot.* præcipuè *numer.* 5. ibi: *Estò ad id probandum tales testes peterentur id posset procedere, ubi non exigeretur Parochi Testimonium supplens aliorum vitium, nec testes essent communi consensu adhibiti: ergo nec Tridentinum petit testes omni exceptione majores ad probationem Matrimonii, sed admittit inhabiles: præsertim cum exigat etiam Parochi testimonium, & testes illi utriusque beneplacito contrahentis intersint: aliàs rigidiorem probationem exposceret, quam Jus Antiquum.* Et *num.* 9. ibi: *Et estò etiam dicamus idem requiri ad probandum Matrimonium, debet intelligi, nisi vitium testium aliundè suppleatur; at hic suppletur Parochi præsentia, & quia communi contrahentium consensu adhibentur, quæ duo supplent vitium, ut probabimus num.* 5. Bonac. *de Matrim. quæst.* 2. *punct.* 8. *num.* 43. Segura Davalos *ubi supra, num.* 60. ibi: *Verumtamèn si agimus de solemnitate, & validitate probanda ex defectu testium habilium, crederem qualescumque hi sint, idoneos esse judicandos, quia ex contrahentium consensu adhibiti sunt, nec ob id repelli possunt, præsertim cum in libro Parochi, juxta formam traditam in hoc Decreto Concilii describantur ad comprobationem conjugii cum opus fuerit, quemadmodum.:::*

176 Mas quando no se trata de probar el Matrimonio con los Testigos instrumentales de èl, subscriptos en el Libro del Parrocho, como en el caso presente, pues la Partida de este no se dà: *tunc* es necessario, que sean los Testigos, no solo idoneos, sino es mayores de toda excepcion, para probarle; assi porque faltando la testificacion del Parrocho, falta el principal Testigo qualificado, en cuya fee puso el Tridentino toda la justificacion de los Matrimonios, ut dictum est *à num.* 169. y sin la que nada prueban los inhabiles, ut etiam probatum est; (no obstante que el Padre Basilio Poncio *in tract. de Impediment. Matrim. cap.* 26. §. 6. *vers. final.* aun supuesta la presencia, y testificacion del Parrocho, dixo: *Si lis*

oria-

oriatur contra Matrimonium, fas erit legitimas exceptiones testibus suspectis opponere) como porque de otra suerte la citada conciliar disposicion resultaria manifiestamente ilusoria, quanto superflua, si la prueba de los Matrimonios se huviesse de governar con reglas del Derecho Comun, y de las opiniones, que havia antes de su utilissimo establecimiento, quod quidem est absurdum, ut constat ex dictis *supra num.* 140. *cum duobus sequentib.* & expressé considerat Cardinal de Luca *in Discurs. illic citato, num.* 22. ibi: *Si etenim, etiam hodie post Concilium, procedendum esset cum eisdem sensibus, vel interpretationibus Canonum, cum quibus antea procedebatur, adeò ut Concilium nihil de novo statuerit, exindè sequeretur, quod hujusmodi conciliare Decretum fatuum, nulliusque operationis remaneret, atque omninò superfluum fuisset. Id autem in Lege, quæ adeò summo, ac maturo studio edita fuit per tot insignes Canonistas, & Theologos, ac prudentes Viros in Generali Concilio congregatos, nullatenùs est asserendum.* Joan. Gutierrez *de Matrimon. cap.* 62. *num.* 5. ibi: *Deindè, quia præcipuus Concilii Tridentini finis, dum petit assistentiam Parochi Matrimonio celebrando fuit, ut clandestinitas vitaretur, Ecclesiæque constaret Matrimonium*; por lo que dice el señor Don Ignacio Joseph de Ortega ad D. Covarrub. *lib.* 4. *Decret. part.* 1. *cap.* 4. §. 1. *num.* 8. *ad* 10. que es trabajo perdido, y estudio inutil, empeñarse en probar Matrimonio por rumbo distinto, de la forma, que con Decreto irritante se prescrive, y señala en dicho Concilio General, ibi: *Oleum, & operam amitti, ait Molin. de Ritu Nuptiar. lib.* 1. *comparat.* 10. *num.* 13. *in conjecturis recensendis, quibus Matrimonium per subsequentem sponsalibus copulam inducitur, cum jam hæc juris præsumptio antiquata sit per formam Sancti Concil. Tridentin. præscriptam, cujus omissione, aut Decreti transgressione, nullum est Matrimonium, prout uno ore Barbosa, Fagnanus, Gutierrez, omnesque fere Doctores profitentur.*

177 Afianzase mas la repulsa de dichas deposiciones, en vista de que si se diera caso de ser, no solo los testigos, sino es tambien el Parrocho, Parientes, interessados, ò padeciessen alguna nota, no se probaba

 el

el Matrimonio con ſus Depoſiciones, ſin embargo de la ſuperior recomendacion, y confianza, que merece el Parrocho por ſu miniſterio; idem Thom. Sanchez *dict. diſput.* 41. *num.* 5. ibi: *Quod ſi dicas, fortè aliquando, ut ipſe Parochus, & teſtes valdè ſuſpecti ſint, ac proindè Parochi authoritas vitium teſtium minimè ſuppleat, nec omnibus illis meritò fides adhibenda ſit? FATEOR ID; verum lex, non poteſt reſpicere omnes caſus particulares, ſed frequentiores, ut optimè dixit Juriſconſultus in leg. Nam ad ea, juncta leg. ſeq. ff.* de Legibus, *ibi: Nam ad ea potius debet aptari jus, quæ & frequentèr, & facilè, quam ad ea, quæ per raro eveniunt: quoniam, ut ait Theophraſtus, quæ ſemel, aut bis accidunt, contemnunt Legiſlatores: ergo cum rariſsimè accidat, Parochum, & ambos teſtes ita ſuſpectos, eſſe, caſum hunc contempſit Tridentinum, attendens ad id, quod frequentèr evenit, ut Parochi fides, & authoritas vitium aliorum teſtium ſuppleat*; pues ſi eſto es aſsi, como confieſſa eſte cèlebre Author, cuyas opiniones han merecido, y merecen la mayor authoridad en eſta materia; què dixera en el caſo preſente con ſolo un Teſtigo de viſta, y perſona tan conjunta, como el Padre de Doña Inès, que teſtifica voluntariamente en el dia 16. de Diciembre de 1716. (*Memor. num.* 73.) pueſta yà por el Marquès ſu nieto la Demanda de Tenuta, que fuè en el dia 23. de Junio de dicho año (*Memor. num.*) tan intereſſado en colorear ſu legitimidad, deſmentir, y borrar la flaqueza de la pàlida memoria de una hija, y en que conſiguieſſe Eſtados, y Mayorazgos de tanto honor, y utilidad? Reſponda el *FATEOR ID* de ſu authoridad: Reſpondan la Sacra Rota *in Cajetana Matrimonii 30. Julii* 1687. §. *Non demum, coram Rondinino.* El Gratiano *diſcept.* 849. *num.* 10. Dicaſtillo *de Matrimonio, tract.* 10. *diſput.* 3. *dub.* 19. *num.* 154. *& ſeqq.* Torniolo *conſ.* 53. *num.* 37. Y el Urſaya *tom.* 1. *part.* 2. *diſcept.* 1. *num.* 30. quienes en el caſo propueſto reſuelven lo miſmo que el P. Thomàs Sanchez. Reſpondan los ſolidiſſimos fundamentos, inconcuſas puntualiſsimas doctrinas, zanjadas en principios elementales de la Juriſprudencia Canonica, y Civil, y las convincentes reflexiones de He-

Hecho, y de Derecho, que sobre este particular se expressan à *num.* 173. & 165. 166. 137. 144.

178 Y respondan, para mayor comprobacion de lo dicho, y confusion del Marquès, las authoridades siguientes. Cardinal. de Luca *discurs.* 2. *de Matrimon. num.* 16. ibi: *In proposito autem probationis Matrimonii per parentes, vel conjunctos, seu familiares; in una Catacensi Matrimonii disputata coram Auditore Cameræ pro quodam Didaco petenti absolvi à vinculo Matrimonii, ob illud non bene probatum; cum ex parte mulieris ad probationem adduceretur dictum sui genitoris, ac unius testis, qui erat ejusdem genitoris famulus, & à quo supponebatur vocatum fuisse Parochum ad domum mulieris, sub consueto falso prætextu infirmitatis cujusdam alterius personæ ibi degentis, juxta casum, de quo infra, in dicta Vicentina Matrimonii, discurs. 6. Dicebam scribens pro viro, quod probatio naturalis non adesset per duos testes, cum unus eorum, nempè Antonius mulieris Pater, esset potius pars interessata, ex eo quod ipse Matrimonium affectaverat, ad reparandum honorem, tàm filiæ, quàm proprium, ob copulam, quæ supponebatur sequta inter contrahentes, vel saltim ob ejus diffamationem, unde propterea juxta casum, de quo in dicta Vicentina, curatum fuit ad Matrimonium deveniri: Tunc enim dicitur pars interessata, & principalis in causa, ideòque munus testis implere non potest, neque isto casu intrat conclusio de fide parentibus, atque conjunctis adhibenda, ad notata per Cannonistas in dict. cap.* :::: *Quod clarè id probat Paris. cons.* 58. *num.* 15. & 59. *num.* 25. *lib.* 4. *Alexand. cons.* 153. & 154. *lib.* 5. *Menoch. dict. casu* 102. *num.* 9. *Mascard. dict. conclus.* 1019. *num.* 27. & *decis.* 58. *num.* 10. & 11. *part.* 7. *Recent. Alter verò testis erat famulus Patris, ac etiam socius criminis, unde cessabam numerus testium, & alia adminicula hujusmodi defectuum suppletiva.*

179 Carol. Anton. de Luc. *in Addit. ad Gratianum in sua animadversione* 754. *num.* 5. ibi: *Advertendum est, quod munus testis implere non potest pars interessata; hinc in una Catecens. Matrimonii disputata coram A. C. pro quodam Didaco petenti absolvi à vinculo Matrimonii ob illud non bene probatum: cum ex parte mulieris ad probationem adduceretur*

dictum

dictum sui genitoris, & famuli, à quo supponebatur, vocatum fuisse Parochum prætextu infirmitatis cujusdam alterius ibi degentis, Cardinal. *de Luca lib. de Matrimon. discurs.* 2. *num.* 16. *ubi quod tanquam Advocatus scribens pro viro dicebat*; y prosigue, poniendo à la letra la authoridad del Cardenal de Luca, que se acaba de referir. Joann. Gutierrez *dict. cap.* 44. *num.* 14. ubi cum Decio, Parisio, Alciato, Antonio Gabriele, Menochio, Mascardo, & Grammatico, ita ait: *Præterea, & ulterius multo minus videntur admittendi alii testes, qui sunt consanguinei infra quartum gradum uxoris secundi Matrimonii dicti magnatis; siquidem ab eo est carnalitèr cognita tanquam ejus uxor, & testimonium parentum, vel conjunctorum non recipitur in causa Matrimoniali, quando probatur, quod mulier carnalitèr fuit cognita, quia tunc agitur de injuria totius familiæ*:::: Y si se advierte, que estas doctrinas hablan en terminos de disolver Matrimonio, y que, sin embargo de que en favor de su valor, y subsistencia se admitan qualesquier Testigos, ut est notum, & tradit idem Luca *ubi supra num.* 11. præcipuè *num.* 13. se desechan por inhabiles el Padre, un criado, y demàs consanguineos; no puede quedar apice de duda, ni aun al juicio mas apassionado, sobre el desprecio, y repulsa de las Deposiciones del Don Fernando Zualart, y su hijo Don Juan Francisco.

180. Mas: es constante, que con la Deposicion sola del Parrocho, aunque se suponga sin interès alguno, sino es mayor de toda excepcion, no se prueba el Matrimonio, aunque afirme haverlo celebrado en presencia de dos Testigos, siempre que aliundè esta presencia concluyentemente no se pruebe; ut doctè cum plurib. docet idem Ursaya *ubi proximè num.* 31. ibi: *Ex hac parum tuta fide Parochi nimium debilitatur illa, quæ fundatur in præsentia duorum testium, quia horum existentia NULLATENUS est probata, nec aliud habemus principium, medium, & finem præsentiæ, & interessentiæ horum testium, quam simplex, & unicum dictum Parochi, quod ex modo animadversis non meretur integram fidem, minus, quæ perfectam facit probationem*, benè Torniol. *cons.* 53. *num.* 38. *Rossignol. de*

Ma-

Matrimon. part. 1. prænot. 36. num. 2. & melius Bordon. Controverſ. Moral. 6. num. 161. & ſeq. ubi quod in iſtis circunſtantiis Parochus non magis probat, quam unicus teſtis, & tamen à Sacro Concilio requiruntur ſaltem duo alii, una cum Parocho; Tranſmier. de Polygam. lib. 3. quæſt. 4. num. 35. ubi quod concluſio eſt vera, & ſi Parochus eſſet teſtis omni exceptione major, ſicuti non creditur ſoli Notario, quamvis legaliſsimo; Card. de Laur. in 4. Sentent. tom. 3. diſp. 22. artic. 11. num. 297. Card. de Luca de Matrimon. diſcurſ. 16. num. 4. verſic. Non debet, ubi quod Matrimonii probatio nullatenùs pendet ab affirmativa, vel negativa ſolius Parochi, & firmavit Rota in Calaritana Matrimonii, 26. Junii 1671. §. Accedit, coram Albergata.

181 Pues ſi la Depoſicion del Parrocho, ſiendo por ſu oficio Teſtigo qualificado, y en cuya ateſtacion vinculò el Tridentino principalmente la juſtificacion de los Matrimonios, ut probatum manet, ſe deſprecia, y no ſe atiende, ni aprovecha para inducir, por sì ſola, probanza de Matrimonio: què fee puede merecer la de Don Fernando Zualart, Teſtigo ſoſpechoſiſsimo, y tan de inferior claſſe, y recomendacion en el concepto legal, hallandoſe unica, y no teniendo la figurada aſsiſtencia de Don Gerardo de Vera, en calidad de Parrocho, y concurrencia de los que ſeñala haver ſido Teſtigos, juſtificacion alguna, ni mas apoyo, que ſu ſimple unica voluntaria ateſtacion? *Quia horum aſsiſtentia nullatenùs eſt probata, nec aliud habemus principium, medium, & finem præſentiæ, & intereſentiæ horum teſtium, quam ſimplex, & unicum dictum Parochi.*

182 De ſuerte, que aſsi como la declaracion del Parrocho, ſin Teſtigos, no prueba; infinidad de Teſtigos, ſin Parrocho, no merece fee, ni credito alguno; Gonzalez *ad Regul. 8. Cancellar. gloſſ. 48. num. 30. & 31.* Boſſ. *de Matrim. cap. 1. num. 29.* cum his, & aliis Urſaya *dict. tom. 1. part. 2. diſcept. 3. num. 9.* ibi: *Semperque urget cathegorica reſponſio, quod non attenduntur teſtes ad probondum Matrimonium, quando iſtud contractum non fuit in Parochi præſentia, etiamſi ageretur de magno numero nimium qualificatorum teſtium, ut de præſentia mille teſtium exemplificant*

Doctores ::: Ubi de præsentia mille testium , & mulctarum personarum egregiarum ::: Ubi de Matrimonio coram magno numero personarum in Ecclesiastica , etiam majori dignitate , constitutarum ::: y esto es tan constante, que no admite controversia; Card. de Luca *de Matrim. discurs.* 3. *num.* 14. ibi: *In præcisis terminis hujus formæ conciliaris in Matrimonio, omninò veriùs est , atque extra controversiam receptum , ut ista dicatur forma præcisa , vel solemnis , quæ non admittat implementum per æquipolens , adeò ut si Matrimonium celebraretur in publica Platèa , seu aliàs coram magno cœtu virorum qualificatorum , absque tamen interventu proprii Parochi , vel alterius de ejus licentia , id non sufficeret , ut firmant.:::*

183 Y asi como de nada sirve, que el Parrocho testifique haver desposado à Pedro, y Juana, v. g. ante Antonio, y Francisco, si estos juntamente no lo deponen, ò se justifique *aliundè* plenamente su asistencia, ut probatum relinquimus; tampoco es de momento, ni consideracion alguna, que mil Testigos depongan haverse hallado presentes al Matrimonio de Juana, y Pedro, y que este se contraxo ante tal Parrocho, si falta el mote de Desposorios, ò el tal Parrocho *simul* no lo testifica, ò no se convence por medios legitimos su asistencia, y presencia: Por quanto de otro modo facilmente se iludìa, y frustraba la madura, y séria disposicion del Santo Concilio de Trento, como està claro; en vista de que qualquiera, que quisiera inducir, y fingir un Matrimonio, lo figuràra celebrado con la forma conciliar, suponiendo por Parrocho, y Testigos personas muertas, como puntualmente practicò Don Fernando Zualart; pues para persuadir, que su hija Doña Inès casó *in facie Ecclesiæ* con Don Sebastian Pimentèl, supone por Parrocho à Don Gerardo de Vera, y por Testigos al Conde del Grajàl, y al Capitan Ferrera, que yà estaban muertos; por lo que se le puede decir: *Dormientes testes adhibes? Verè tu ipse obdormisti*, ut ex Div. Augustino tradit Ursaya *infrà referendus*: siendo claro convencimiento de la falsedad, fingimiento, y simulacion de este asserto Matrimonio, el vèr, que siendo tan moderno, ni haya fee de Parrocho, ni mas Testigo presencial, que el Don Fernando, cuya

De-

Deposicion, ni sirve por unica, ni se aprecia por sospechosa, y se debe desestimar por falsa, por el mismo hecho de atestiguar la celebracion de dicho Matrimonio con personas muertas, ut cum Alexandro, Curtio, Nevizzano, Parisio, Craveta, Menochio, Mascardo, & aliis tradit Farinac. *de Falsit. & simulat. quæst.* 153. *num.* 179. Cuya asistencia, y presencia, como forma substancialissima del Sacramento del Matrimonio, se debe justificar concluyentemente, asi por lo dicho, como porque siendo cosa de hecho, no se debe, ni puede presumir, ut tradit idem Gonzalez *dict. gloss.* 48. *num.* 59. ibi: *An autem, quando requiritur præsentia, vel interventus alicujus in actu, præsumatur dictus actus gestus cum dicta præsentia, vel non? Dic, quod cum præsentia sit quid facti, regularitèr non præsumitur, nisi probetur, ut probat text. in leg. Optimam, Cod. de Contrahenda, & commit. stipulat.:::*

184 Y si se atiende, como es preciso, que despues del Tridentino se desterrò entre los Catholicos la distincion de Matrimonios publicos, y secretos, Ursaya *dict. discept.* 1. *tom.* 1. *part.* 2. *num.* 188. ibi: *Et tamen, quod hodie vix detur inter Catholicos locus, ubi Tridentinum Concilium receptum est, in quo in praxi audiatur distinctio Matrimonii publici, & secreti, aliis adductis observant Freyta de Acugn. de Solicit. Conf. quæst.* 2. *& Transmier. de Polygam. lib.* 2. *part.* 1. *num.* 11. Et num. 200. ibi: *Nullaque in Catholicis Civitatibus, Oppidis, & Locis, ubi Trident. Concilium receptum est, viget ampliùs distinctio Matrimonii publici, & secreti, ut advertunt*: y que asi como no se conoce mas que una forma de celebrarle validamente, que es ante el Parrocho, y dos, ò tres Testigos; dict. Concilium *sess.* 24. *de Reformat. Matrimon. cap.* 1. solo hay un medio de inducirlo, probrarlo, y justificarlo, que es la Partida de Desposorios, sacada del Libro, que para este fin ordena el mismo Concilio tengan los Parrochos, la Declaracion de este, y de los Testigos presenciales à su celebracion, ut satis probatum relinquimus; se hallarà, que por la Deposicion misma del Don Fernando Zualart, resulta improbable el figurado Matrimonio de Doña Inès, y Don Sebastian Pimentèl; mediante à no haver mote de Desposorios,

sorios, y ser naturalmente impossible lo depongan, testifiquen, y declaren los supuestos Parrocho, y Testigos, que ni al presente, ni al tiempo que se ideò, y depuso el Don Fernando, existian *in rerum natura*; y por consiguiente, que no constando, ni pudiendo constar à la Iglesia de tal Matrimonio, solo se debe estimar, y reputar (como sin disputa fuè) trato ilicito, conjuncion clandestina, oculta, y prohibida, el comercio, y comunicacion de los Padres del Marquès; egregiè cum multis idem Ursaya, *ubi supra, num.* 196. *& seq.* ibi: *Difficile erit effingere alium casum, in quo cum majori proprietate sermonis clandestinitatis termini verificari possint; dum ad hunc effectum sat est, quod eadem Matrimonia ita contrahantur, ut exindè legitima probatio non appareat, ad text. literalem in cap.* 2. *de Clandest. Desponsat. ubi Fagn. num.* 2. *& seqq. quod de Matrimonio occulto Ecclesia non judicat, & clandestinum dicitur, quod probari non potest, atque paria sunt non esse, & non apparere; Pereyr. in Elucidat. Theolog. Moral. lib.* 3. *elucid.* 6. *de Matrim. num.* 1672. *Petrus Crespet. in Summ. Catholic. Fidei, verbo Matrimonium, fol.* 59. *Franc. Bonæ Spei in Theolog. Scholast. tom.* 5. *de Matrim. num.* 2. *Gentian. Hervet. in Orat. ad Concil. Trident. de Clandest. Matrim. in prio::: Et quod occultum ad nostrum casum dicatur illud, quod probari non potest observat idem Fagnan. in cap. Dilectus, num.* 38. *de Tempor. ordinand. Navarrus in Rubrica de Judiciis, num.* 76. *Delbene de Officio Sanctissim. Inquisit. part.* 1. *dub.* 13. *sect.* 11. *num.* 9. *Lup. in Comment. Edict. Sanct. Offic. part.* 1. *lib.* 3. *versic. Occultum, fol. mihi* 42. *Ant. Gubert. de Spons. & Matrim. tit. de Nupt. clandest. sub num.* 119. *& seqq. & Alexand. Carer de Matrim. lib.* 4. *cap.* 7. *circa medium.* Ex quibus (nostro videri) resulta superabundantissimamente desvanecida la citada viciosa, inutil, apassionada voluntaria declaracion de Don Fernando Zualart, mas, y mas patente la suposicion, y fingimiento de este asserto Matrimonio, y que quanto el Marquès ha deducido para persuadirlo, es pura falsedad.

185 Sin que dicha declaracion se esfuerze, y menos el intento del Marquès; con las Deposiciones de Francisco Ximenez, vecino de San Martin de Valdepusa, y Don Fran-

Franciſco Fernandez de Olvera: declara el primero, y con èl conteſta el ſegundo (*Memor. num.* 236. *&* 248.), que en uno de los dias del año de 694. eſtuvo en aquella Villa un Religioſo de habitos blancos, que venia de camino, que porque no llevaba capa, no podia decir ſi era del Carmen, ò Dominico, que por ſer Religioſo lo hoſpedò, y que le preguntò: ſi eſtaba en aquella Villa una Señora Flamenca, que ſe llamaba Doña Inès Zualart? porque aunque iba à Valladolid, havia ido por alli deſde Madrid por verla; y que expreſsò al Teſtigo, que era Flamenco, y del Lugar de Doña Inès, que havia vivido frente las caſas de ſus Padres, que ſe llamaba Hypolito, y que ſe havia hallado en las Bodas, que dicha Señora celebrò con el Don Sebaſtian; y continùa eſte Teſtigo haciendo una individual menuda relacion de la converſacion, que tuvo con dicho Religioſo, y de lo que le contò haverle paſſado en la viſita, que hizo à ſu Payſana, que durò tres, ò quatro horas, y que Doña Inès le diò un doblon para ayuda à ſu viage; por quanto à eſtos Teſtigos les conviene puntualiſsimamente el *Noviſsimè venerunt duo falſi teſtes, & dixerunt*, de Señor San Matheo *cap.* 26. de ſu Sagrada Hiſtoria; y ſus dichos ſon notoriamente deſpreciables.

186 Lo uno, porque ſi ſe atiende, que por el tranſcurſo del tiempo ſe preſume olvido, aun en las perſonas de mayor comprehenſion, potiſsimè de hechos momentaneos, y cuya noticia nada les importa, ut docent communitèr DD. cum text. *in leg.* 3. §. *fin.* verſic. *Finge, ff. de Carbonian. Edicto*, ibi: *Finge eſſe teſtes quoſdam, qui dilata controverſia, aut mutabunt conſilium, aut decedent, aut propter temporis intervallum, non eandem fidem habebunt*; ubi Gloſſ. ibi: *Quia non eſt, qui de tam longo tempore ſic recordetur, ſicut de recenti*; text. in cap. *Longinquitate*, 64. *cauſ.* 12. *quæſt.* 2. *Leg. Qui in Provincia*, 91. *ff. de Ritu Nupt.* Authent. *de Triente, & Semiſſe*, §. *Illud*, *collat.* 3. y que para dicha preſumpcion baſta el lapſo de tres años; D. Valenzuel. *conſ.* 24. *num.* 10. y aun el Farinacio ſe contenta con el de quatro meſes, *conſ.* 88. *tom.* 1. *num.* 6. en donde poniendo el exemplo à menſe Julii,

uſ-

usque ad mensem Octobris, dice: *Quod in tali casu sunt suspecti de falso, & non credendi*, basta el vèr al Francisco Ximenez de tan felìz memoria, que lo que supone acaecido el año de 694. sin ser sucesso memorable, ni que le pudiesse pedir la atencion por capitulo alguno; ad tradita per Menoch. *de Arbitrar. lib. 2. centur. 1. cas. 26. num. 6.* ibi: *Sic habenda erit cognitio facti alicujus ægregii, & memorabilis, in quo non ita modico tempore oblivio præsumitur*, lo relate tan firmemente en el de 716. veinte y dos años despues, que se acordò hasta del nombre del figurado Religioso de habitos blancos, (que es de notar, no haviendose acordado del dia, ni mes, ni si fuè en Verano, ò Invierno) para venir en claro conocimiento de haver sido sobornado, inducido, è instruìdo para hacer dicha Declaracion: lo que mas llanamente se persuade, siendo persona rustica, y del campo; cum plurib Mascard. *de Probat. conclus. 1346. num. 3.* ibi: *Quid si rustici, & idiotæ, quorum intellectus, verisimilitèr tenuis est?* Et inferiùs: *Ex eo arguere Judex posset, quod ea non dixissent, nisi aliquis ipsis dictasset, & omninò subornatos fuisse, conjicere facilè poterit.*

187 Lo otro, porque contiene visible repugnancia, è inverosimilitud, que yendo este aparecido Religioso desde Madrid à San Martin solo à vèr à Doña Inès, informado, como se supone, de casa de los Marqueses de Malpìca, de que se hallaba en dicha Villa; preguntasse al Ximenez, si estaba en ella una Señora Flamenca, que se llamaba Doña Inès: repugnante, que haviendole dicho, que si, no partiesse incontinenti à verla, y se quedasse hospedado, y à comer en casa de este Testigo: inverosimil, que visitando à Doña Inès, esta lo dexasse bolver à su casa, y tuviesse solo tres horas de conversacion, siendo de Namùr, su conocido, y vecino, y siendo ella muger, en Provincia estraña, y que precisamente le havia de ocasionar gran alborozo, y placer vèr à un Paysano, para lograr informarse de espacio de su Patria, Padres, Hermanos, y Parientes; luego siendo toda inverosimilitud especie de falsedad, D. Valenzuel. cum plurib. *cons. 163. num. 122.* Martin del Rio *Disquis.*

Ma-

Magic. lib. 5. *quæſt.* 16. Farinac. *quæſt.* 65. *num.* 144. cum aliis Auguſtin Barboſ. *in cap. Quia verisimile*, 10. *de Præſumpt. num.* 2. deponiendo con ella eſte Teſtigo, no debe, ni puede ſer creìdo; text. *in dict. cap.* 10. in cap. *In noſtra*, in cap. *Præterea*, *de Præſumpt.* text. *in leg.* 3. §. 1. & in leg. *Ob carmen*, §. *fin. ff. de Teſtib.* copioſé idem D. Valenzuel. *conſ.* 121. *num.* 119. Bart. *in leg. Lucius*, *num.* 3. *ff. de Iis, qui notant in fam.* ubi ait: *Quod Judex poteſt ex cauſa non adhibere fidem teſtibus plenè deponentibus, uti ſi verisimilia non deponant*; & poſt Maſcard. notanter D. Franc. Hieronym. de Leon *Deciſ. Valent.* 40. *tom.* 3. *à num.* 106. Por quanto, como dice la citada ley *Ob carmen*, §. *fin. Confirmabitque Judex motum animi ſui ex argumentis, & quæ rei aptiora, & verò proximiora, eſſe compererit.* Repetenda dicta ſupra num. 160. prope finem.

188 Lo otro, porque teniendo el Marquès alegado, confeſſado, y articulado, que eſte figurado Matrimonio ſe celebrò à guſto de los Padres de Doña Inès, que Don Fernando combidò à ſus hijos, comprò joyas, y galas, y hizo los gaſtos de la funcion (*Memor. num.* [illegible]. [illegible] 252.), eſte Teſtigo expreſſa, que dicho fingido Religioſo le manifeſtò, *que en las Bodas del Don Sebaſtian con la Doña Inès havian tenido los Padres de eſta grande ſentimiento, porque nunca fuè à ſu guſto el caſamiento; y que ſegun ſu calidad, y medios, la huvieran caſado en ſu Paìs con perſona de mas graduacion, que el Don Sebaſtian* (*Memor. dict. num.* 236.): luego eſtando contrario con la aſſercion de la miſma Parte, que lo preſenta, ſe debe deſpreciar como temerario, y falſo.

189 Mas antes de expreſſar las doctrinas, que confirman la immediata propoſicion, nos ha parecido muy oportuno, para eſcuſar ſu repeticion, referir en eſte lugar los demàs Teſtigos, que padecen el miſmo notable defecto de eſtàr contrarios con la afirmacion de la miſma Parte, quales ſon Guillermo Gabrièl de Keſel (*de quo Memor. num.* 431.): el Marquès de Taracena (ſobre cuya declaracion queda dicho à *num.* 124.): Don Pedro de Vargas (*Memor. num.* 185.): Don Pedro Bermot

mot (*Memor. num.* 189.): Pedro de Chez (*Memor. num.* 171.): Martin Merciel (*Memor. num.* 172.): Lamberto de Loxe (*Memor. num.* 174.): Guillermo Maudet (*Memor. num.* 176.): Don Francisco Mancheno (*Memor. num.* 183.): Don Diego Noyret (*Memor. num.* 181.): Benito Falcòn (*Memor. num.* 233.), y Doña Cathalina Beltràn (*num.* 191. *& seqq.*): el primero dice, que Doña Inès le escriviò, y despues le confirmò varias veces, que havia contrahido Matrimonio el dia de Santa Inès del año de 1686. (que es el dia 21. de Enero); y el Marquès alega, y confirma en su Demanda, que dicho Matrimonio se celebrò en el dia 22. de Enero de aquel año (*Memor. num.* 35.): el Marquès dice (*Memor. dict. num.*), que despues de celebradas estas pretensas Bodas, *vivieron sus Padres de continuo en Namùr en casas del Don Fernando*; y los once restantes Testigos (omitiendo por ahora las visibles contrariedades, y encuentros, que se registran en sus mismas Deposiciones, y entre sì) afirman, y suponen, que Doña Inès estuvo haciendo vida maridable con el Don Sebastian, hasta que se vino à España, en Bruselas; sì bien el Noyret los pone, no solo en Bruselas, sino es tambien en la Villa de Malinas; pues dice: *Que haviendo vivido algun tiempo en la Villa de Bruselas, se passaron el dicho Don Sebastian, y Doña Inès su muger à la Villa de Malinas, y fueron à parar à las casas de Monsiur de Golzini, su hermano, donde el Testigo los viò muchas veces, aunque no los tratò, supo se portaban, y trataban con el cariño, y decencia de marido, y muger*: Luego si los Testigos, que no convienen, antes sì estàn contrarios con la confession, ò declaracion de la Parte, de ningun modo se pueden reducir à concordia, y se repelen como falsos; Mascard. *de Probation. lib.* 1. *conclus.* 379. *num.* 22. Bursat. *cons.* 100. *num.* 32. cum plurib. Farinac. *de Testib. quæst.* 64. *num.* 101. ibi: *Quando, scilicet, contradicunt dicto, & confessioni partis; tunc enim tales testes, non solum non concordantur, sed tanquam falsi nihil probant.* Cravet. *cons.* 171. *num.* 10. ibi: *Quando enim dictum partis producentis testes, contrariatur ipsis testibus, testes nihil probant, nec ad concordiam reduci possunt, ut*

Inno-

Innocent. *in cap. Cum contingat*, 36. *num.* 2. *de Offic. Delegati*: Sessé *Decis. Regn. Arag. decis.* 197. *num.* 2. *tom.* 2. Abb. Imol. Felin. & Barbos. *ad text. in cap. Cum tu*, 16. *de Testib.* Petrus Surd. *cons.* 61. *num.* 33. *& duobus seqq.* ibi: *Ex hac verò confessione colligitur, omnes testes productos per Arnoldum deposuisse falsum::: contradicentes expressé confessioni prædictæ. Et hoc casu non possunt testes aliquomodo ad concordiam reduci, licet aliàs omnis sumenda sit interpretatio, ne sibi contradicant; quia ubi dictum partis testes producentis, contrariatur dicto testium, tunc non est licita aliqua concordia.* Et posteà: *Et ob id cum tales testes sint in hoc falsi, præsumuntur falsi in omnibus.* Cum his, & multis aliis D. Vela *tom.* 2. *dissert.* 38. *num.* 77. ibi: *Porrò, & si testis unius dictum ad concordiam modis omnibus reducendum sit cum dictis aliorum testium::: tamen dicta testium cum contrario partis dicto concordiam non admittunt*, facit Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 1. *num.* 27. ubi plures Decisiones Sacræ Rotæ refert: Todos estos catorce Testigos nada prueban, & tanquam falsi repellendi sunt. Lo que se entiende, no solo por lo respectivo al particular, en que no convienen con la assercion del Marquès, sino es tambien en todo quanto depusieron, *& ob id cum tales testes sint in hoc falsi, præsumuntur falsi in omnibus*, que dixo el Surdo, y la Sacra Rota in Bononiens. Dotis, 28. *Junii* 1700. §. *Et sola, coram Muto*, el Ursaya *tom.* 1. *part.* 1. *discept.* 16. *num.* 173. *& discept.* 19. *num.* 64. *& part.* 2. *ejusdem tom. discept.* 3. *num.* 16. y dexamos probado *num.* 106. hablando sobre la Deposicion de Don Pedro Fernandez de Soria. Y si la falsedad de uno, ò dos testigos induce legal presumpcion de serlo todos, ad tradita per Guacin. *ad Defens. Reor. tom.* 2. *defens.* 25. *cap.* 1. *num.* 24. estando patentemente convencida en los que quedan relacionados, se debian ex hoc capite despreciar como sospechosos, falsos, inducidos, y sobornados, quantos el Marquès ha presentado, ò han depuesto voluntariamente en este Pleyto, aunque no huviera, como hay, para su repulsa los irrefragables fundamentos de Derecho, que respectivè se han expressado, è iràn expressando.

Y

190 Y lo otro, porque refiriendoſe los citados Teſtigos vagamente à una perſona incognita, de cuyas qualidades, y circunſtancias en modo alguno conſta, ni puede conſtar, pues ſe ignora ſi dicho figurado Religioſo era, ò no hombre de fee, ni aun de que fueſſe tal Religioſo hay mas enunciativa, que la voluntaria relacion de dichos Franciſco Ximenez, y Don Franciſco Fernandez, ſus Depoſiciones ſon deſpreciables, aſsi por no conſtar, ni ſer poſsible conſte del relato, ad communitèr tradita per DD. *in Authent. Si in aliquo, Cod. de Edendo*; como porque la remiſsion, ò referencia ſolo ſe debe, y puede hacer à coſa cierta; Paulo Caſtrenſ. *conſ.* 91. Eſcobar *de Puritat. 2. part. quæſt. 3. num.* 39. ibi: *Quia relatio fieri non poteſt, niſi ad id, quod certum eſt*, de modo, que pro nihilo reputatur, ſiendo el relato incierto, idem Eſcobar, ibi: *Et ſic relatio nihil eſt dum relatum in incerto manet, dict. leg. Aſſe toto, 77. ff. de Hæred. inſtituend. leg. Si ita ſcripſero, 38. ff. de Condit. & demonſtrat. leg. Ait Prætor, 5. §. 1. ff. de Re judicat.* cum plurib. D. Salgad. *Labyrint. 2. part. cap. 9. num. 6.* y ſe reprueba como erronea, Decius *conſ.* 63. idem Eſcobar *ibidem.*

191 Lo que ſe confirma, en viſta de que ſiendo conſtante, que no ſe debe dàr al referente otra fee, que la que merece ſu relato, por la razon que el miſmo Eſcobar ſeñala ibidem *num.* 38. ibi: *Et cum relationis proprium ſit, perindè veram eſſe, ac verum apparet id, ad quod facta eſt, vel fieri debet*:::: & melius *dict. num.* 39. ibi: *Et relatio, ſive expreſſa, ſive tacitè ſubintellecta naturam ſumit ex veritate illius, ad quod fuerit facta, vel fieri debebat ex eleganti Baldi doctrina in lege Adeò quis, ff. de Adquir. rer. dom.* como que el Teſtigo de oìdas ſe deſecha, ſiempre que no ſe verifica, que el Autor era perſona fidedigna, mayor de toda excepcion, y que ſu dicho ſe apreciara, text. diſſertus in capit. *Licet ex quadam, 47. de Teſtib.* ibi: *Nec ab infamibus, & ſuſpectis, ſed à fidedignis, & omni exceptione majoribus: cum ſatis videretur abſurdum illos admitti, quorum repellerentur Authores*: Por quanto la inſpeccion, conocimiento, y exiſtencia del relato, es preciſa

cisa condicion de toda disposicion, y acto referente, por ser merè condicional, ut notat cum aliis Sabelli, verbo *Relatio, num. 6.* ibi: *Relatio facta ad aliam scripturam operatur, ut confessio referens non sit pura, sed conditionalis, quatenùs scilicet scripta illa, ad quam se refert valida sit, & obligatoria, & ubi constat de relato non potest separari à referente, sed uno sublato tollitur, & alterum, & tunc dispositio referens non attenditur, sed relata, cum censeatur esse in referente cum omnibus suis qualitatibus, & vitiis, itaut si dispositio, ad quam fit relatio sit nulla, non etiam valeat referens, cum videretur facta sub præsupposito validitatis illius dispositionis, ad quam se refert, ut latè probat*: : : : : no pudiendose en manera alguna venir en conocimiento de quien fuesse este imaginado Religioso de habitos blancos, està patente la repulsa de dichas dos temerarias Deposiciones, por consistir su fee en la que debe darse à su Autor, que es un hombre no conocido, y viandante, señalado vaga, è indefinidamente por dichos Testigos (sin embargo, que ni aun entre sì estàn contestes, pues el Fernandez dice, que era Bernardo, ò Dominico; y el Ximenez, que del Carmen, ò Dominico, que porque no llevaba capa, no lo pudo conocer: como si los Carmelitas con capa, ò sin ella, pudieran equivocarse en modo alguno con los Dominicos, como està patente) para evitar el convencimiento de su falsedad; por lo que à semejante modo de deponer llamò el Cardenal Pallavicino *in Historia Concilii Tridentin. lib.* 11. *cap.* 17. *num.* 7. *Maniera excellente per non poter essere convintò di falsità*; y asi, desde el tiempo de los Emperadores Severo, y Antonino se hallan reprobadas, como sospechosas, iguales referencias, text. *in leg.* 5. *Cod. de Furtis*, ibi: *Civile est, quod à te adversarius tuus exigit, ut rei, quam apud te fuisse fateris, exhibeas venditorem: Nam à transeunte, & ignoto te emisse, diceris, non convenit volenti evitare alienam bono viro suspicionem*, & super eam novissimè Brumneman.

192 Porque siendo ciegas, vagas, obscuras, è indefinidas, al passo que convencen conocido dolo, y cautela en quien las hace, argument. text. *in leg.* 43. *§. fin.*

ff.

ff. de Contrahenda emption. ibi: *Dolum malum à se abesse præstare venditor debet, qui non tantum in eo est, qui fallendi causa obscurè loquitur, sed etiam insidiosé obscurè dissimulat*; ubi Gloss. *literis M. & N.* ibi: *Fallit qui obscurè loquitur, & qui dissimulat obscurè: falsum committit qui tacet, quod dicere debuit.* Æneas Robert. *lib. 1. Rer. judicat. cap. 2. pag. 16.* se reputan por silencio, no pudiendo servir de demostracion, Escobar *de Puritat. 1. part. quæst. 6. §. 7. num. 19.* ibi: *Obscurè loqui, & nihil loqui paria sunt.* Tiraq. *de Retract. Linag. gloss. 2. §. 36. num. 35.* ibi: *Idem est aliquid non exprimere, ac confusé sive dubiè exprimere*; luego si el haver expressado los citados Testigos, que oyeron decir à un Religioso de habitos blancos, que se havia hallado presente à la celebracion del asserto Matrimonio entre Don Sebastian, y Doña Inès, fuè en substancia lo mismo, que no decir à quien lo oyeron, como està claro; y el Testigo, que depone de oìdas, sin especificar à quien lo oyò, nada prueba, ut est inconcusum, & cum plurib. docet Farinac. *de Testib. quæst. 69. num. 2.* nada prueban los referidos Francisco Ximenez, y Don Francisco Fernandez en conformidad de las antecedentes innegables doctrinas. Y nada prueban Pedro de Chez (*Memor. num. 171.*): Don Diego Noyret (*Memor. num. 179.*): Don Francisco Mancheno (*Memor. num. 183.*): Don Pedro Bermot (*Memor. num. 189.*) y Don Antonio del Valle (*Memor. num. 249.*), Testigos asimismo del Marquès, quienes atestiguando con la mayor animosidad haver oìdo, y tenido noticia de que Don Sebastian se havia casado legitimamente con la Doña Inès, no señalan, ni especifican las personas à quienes lo oyeron: *Maniera excellente per non poter essere convintò di falsità.*

193 Añadiò el Don Francisco Fernandez, y con èl contesta Francisco Gorgonio de Arroyo, Escrivano de la Villa de Naval Moral (*Memor. num. 241. & 246.*), *que havian oìdo decir à Don Francisco del Valle, Criado que fuè de Don Sebastian, que se havia hallado presente, quando en los Paìses de Flandes se celebrò el Matrimonio con la Doña Inès*; y tambien dice el Don Francisco, que le oyò decir, *que havia visto nacer al Marquès en Flandes*: Con lo que

mas,

mas, y mas se califica la falsedad, temeridad, y arrojo de dichos Testigos, y se confirma, el que quantos el Marquès ha presentado *transierunt per Placentiam*, y ninguno *per Veronam*, ut dictum est supra *num.* 164. Por quanto si es constante en el Processo, y el mismo Marquès alega (*Mem. num.* 131. *& dict. num.* 246.), que el Don Francisco del Valle fuè Criado del Don Sebastian, y que siempre anduvo à su lado; y al mismo tiempo se alega, y depone Doña Cathalina Beltràn (*Mem. num.* 193.), que quando naciò el Marquès en Bruselas, se hallaba Don Sebastian en la Campaña de Ungrìa; es por naturaleza impossible, el que pudiesse presenciar dicho nacimiento, como està patente: y por consiguiente se descubre, no solo ser falsas, y supuestas las citadas oìdas, aplicadas con dolosa premeditacion à personas incognitas, ò yà muertas; sino es que el Marquès, enredado, y convencido con sus mismas defensas, y Testigos (*suis verbis, sicut retibus comprehenditur*, dixo muy al caso el Cabreros *de Triplis, seo cor. pœn. cap.* 4. *num.* 19.) le ha costeado à Don Antonio Francisco Pimentèl el mayor apoyo, y resguardo de su justissima pretension.

194 Esforzandose mas la suposicion de dichas oìdas, en vista de la repugnancia, è inverosimilitud, que de ellas resulta; como se evidencia irrefragablemente, assi por lo que queda dicho, como por no ser creìble, que siendo Doña Cathalina Beltràn muger del Don Francisco del Valle, y ambos personas, que assistieron à la Doña Inès, haviendo depuesto largamente à favor del Marquès en esta Causa, omitiesse referir la assistencia de dicho su marido à este asserto Matrimonio, no pudiendola ignorar, si fuera cierta; Gloss. in leg. *Aut qui aliter*, §. *Sed & servius*, *ff. Quod vi, aut clam*; Alberic. in leg. *Adversus*, *Cod. de Crimin. expilat. hæredit.* Ancharan. *cons.* 92. Tiber. Decian. *respons.* 54. *num.* 49. *&* 54. *vol.* 4. ibi: *Quia respondeo, quod cum marito D. Contarenę sciente, & tractante::: non est verosimilis ignorantia, & ideò uxor præsumitur scire quidquid scit maritus, ut inquit::: Et cum sit præsumptio, quod præsumatur uxor scire, quæ scit maritus, ut supra deduxi:::* Joan. Oton. Fabor. *ad Axiomat. Barbos.*

tom. 2.

tom. 2. lib. 17. cap. 13. num. 8. ibi: *Quemadmodum & uxor marito cohabitans, facta Mariti scire præsumitur*; y mas figurandose, que el Don Francisco del Valle lo vociferaba, y publicaba à personas estrañas, quales eran dichos testigos; luego, *si quia vicinus præsumitur scire facta vicini, cap. Quanto, de præsumpt. multo magis consanguineus*, ut ratiocinatur idem Tiber. *dict. volum.* 4. *respons.* 14. *num.* 20. no haviendo conjuncion mayor, ni vinculo mas estrecho, que el de marido, y muger, como està claro, & probant illa verba Geneseos *cap.* 2. *vers.* 24. *Et erunt duo in carne una*: es cosa impropissima, y disonante, que lo que nunca oyò la Beltràn à su marido (pues à no ser assi, lo huviera expressado, assi por muger, de cuyo sexo es propio callar unicamente lo que ignora, Senec. *lib. 2. Controvers. controvers.* 5. ibi: *Commissi muliebri garrulitati, quæ id solum potest tacere, quod nescit*; como por ser particular, y circunstancia muy conducente para vestir su ciega apassionada deposicion) lo pudiessen oìr los citados Testigos.

195 Ademàs, que tiene manifiesta implicacion la assistencia del Don Francisco del Valle, y del Religioso de habitos blancos à el supuesto Matrimonio, con pretender sea verdeadera la Nota del Libro de Don Fernando Zualart, (sobre que dirèmos despues) en la qual solo se ponen por presentes al Conde del Grajàl, à el Capitan Ferrera, à el Señor de Brovchoven, y al dicho Don Fernando (*Mem. num.* 69.) en cuya Comitiva, y concurrencia contesta Don Juan Francisco Zualart (*Mem. num.* 175.): Por quanto estando estas expressiones executadas, despues de puesto este Pleyto, y opuesta al Marquès su ilegitimidad, y presentado à su Padre, y Tio para desvanecerla, tiene resistencia positiva, que dexassen de nombrar por presentes à el pretenso Matrimonio personas desinteressadas, y que se contentassen con nombrar Testigos muertos, y tan conjuntos en sangre; y mas quando el Don Fernando en dicho su Libro se ostenta tan escrupuloso, que expressa su assistencia; siendo assi, que para nada podia servir su asserto, como queda latamente fundado *num.* 137. 144. 161. 162. 172. & 173.

196 Sin que se puedan coadyuvar las referidas Deposiciones, y referencias con la Carta, que el Marquès ha presentado, y supone ser escrita à la Doña Inès por el citado Don Francisco del Valle, en la qual, entre otros particulares, le dice: *Por mi antecedente os avisé lo que me havia passado con el señor Don Pedro, y os dirè al presente, que para contentarle, me ha sido preciso entregarle los Papeles del contrato de vuestro Matrimonio, y un Recibo de algun dinero, que el Señor havia recebido del señor vuestro Padre. Me parece, que todos estàn à vuestro favor. Ademàs os ruego, no hagais cosa alguna contra su voluntad, porque estoy seguro no ganareis nada, todas las veces que se os reserven los Papeles del Señor: y considerad, mi querida Señora, que sois estrangera, y èl natural, y Poderoso; y aunque alguno os aconsejarà otra cosa, como el Señor de Brovchoven, à el fin os abandonarà: por mì yo os aconsejo de pretender algun empleo para el Señor Don Joseph por la Iglesia, ò bien para la Guerra*: y prosigue persuadiendola, à que se vaya à aquellos Paìses (*Mem. num.* 133.): Por quanto la relacion de la citada Carta es claramente exclusiva de su certeza, y convence haver sido fabricada, y dispuesta para este Pleyto, sin la menor reflexion; lo que se persuade (ultra de quanto queda dicho), y evidencia con sola su cuidadosa inspeccion: *Tenue est mendacium perlucet, si diligentèr inspexeris*, ait Seneca *Epistol.* 79. proponiendo al discurso las mas concluyentes razones en apoyo de esta verdad, ut patet ex seqq.

197 Lo primero: por ser repugnantissimo de Hecho, y por Derecho, que el Recibo de Dote lo tuviesse en su poder Don Sebastian, y que por su muerte lo recogiesse el Valle, como este supone en dicha Carta, y el Marquès alega (*Mem. num.* 131.): Por quanto otorgandose semejantes instrumentos principalmente para que en todo tiempo se puedan repetir las Dotes de los maridos, *soluto Matrimonio*, como es claro, y queda dicho supra *num.* 39. como Antipocha, ò Chirographo, se huviera entregado necessariamente al acreedor, que era Don Fernando Zualart; Genua *de Script. privat. lib.* 1. *quæst.* 2. *num.* 3. ibi: *Antipocha autem secundo loco est illa, quæ fit*

à

à debitore, & creditori datur, quâ solutio ipsius pecuniæ continetur, & hæc proprio nomine dicitur Chirographum, quo debitor fatetur se debere creditori, aut quo ipsemet debitor se obligat. Sic præcisé Accurs. inter cæteros ::: el que nunca lo dexàra en poder del mismo deudor, qual era Don Sebastian; pues de lo contrario se seguian repetidas legales inconsequencias, como son, el que en tal caso era ocioso, inutil, ridiculo, y sin efecto alguno el otorgamiento de dicho Recibo, si el mismo deudor lo reservaba en sì, como està patente: era poner en la mano arbitrio, y voluntad del Don Sebastian, la obligacion de la restitucion de dicha supuesta Dote, contra text. *in leg. 2. §. 3. ff. de Eo, quod certo loco*, quod quidem absurdum est, & alienum à ratione Juris; D. Oroz *de Apicib. Jur. Civil. lib. 2. cap. 9. num.* 8. Genua *in Conciliat. Leg. pagina mihi* 377. *num.* 35. era quedarse el Don Fernando descubierto, y expuesto à que lo molestassen, y compeliessen segunda vez al pago de la misma cantidad, ò de la que huviera estipulado dàr en Dote à su hija: y era, finalmente, quedarse impossibilitado de poder repetirla, aunque el figurado Matrimonio se disolviesse; en vista de que, aunque por otros medios justificàra su entrego, siempre que el Recibo se hallaba en poder del Yerno, ò sus herederos, era forzoso, que se presumiesse satisfecha; Text. *in leg. 1. Cod. de Remiss. pign.* Leg. 2. *ff. de Pactis.* Bart. *in leg. 1. Cod. de Latin. libert. tollend.* Genua *de Script. privat. lib. 1. quæst. 3. num.* 160. Pax-Jordan. *Lucubr. vol. 3. lib. 14. tit. 20. num. 267. fol. 406. & num. 310. fol. 409.* Franch. *decis.* 361. Socin. *regul.* 232. Menoch. *de Præsumpt. lib. 3. præsumpt.* 140. *& seq.* cum plurib. Sabelli, verbo *Solutio, num. 6.*

198 Convenciendose de tanta impropiedad, y repugnancia, no solo la suposicion de dicha Carta, ò falsedad de su narrativa, sino es que quanto depuso sobre este particular Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl (*Mem. num.* 135.), y dexò declarado en su Testamento (*Mem. num. 683. & seq.*), sobre que queda dicho *supra num.* 115. & 116. es constante, y cierto, y que con efecto el Cartapacio, que recogiò del Don Francisco

cisco del Valle, solo contenia diferentes Papeles de los servicios del Don Sebastian; y dos escritos en Francès por la Doña Inès: uno, *manifestandole el riesgo en que se hallaba, haviendo sabido sus Padres se hallaba preñada; y que assi le suplicaba, el que hiciesse vestir à alguno de Clerigo, que fingiesse los casaba, y que en ningun tiempo pediria ser casada con dicho Don Sebastian; y que para que siempre hiciesse fee, y constasse no havia tal Matrimonio, lo firmaba de su mano*: y otro *de un contrarecibo del Dote, que el Don Fernando entregò al Don Sebastian, relacionando, que este le havia entregado todo lo que de sus Padres havia recibido, respecto de no ser ella su muger*: cuyos Papeles recogiò, y oculta el Marquès, como manifestò al de Mirabèl, con el fin de desmentir su ilegitimidad, para introducirse en la possession de este Estado, y Mayorazgos; pues el que estuviessen en poder de Don Sebastian dichos dos Papeles era muy proprio, natural, conforme à la disposicion de Derecho, correlativo con la declaracion, que exhibiò Doña Inès al Obispo de Antuerpia, con la que hizo el Cura de Santa Maria de Madrid, con la innegable suposicion, y fingimiento de dicho imaginado Matrimonio, y con quanto se ha dicho, y dirà en esta Alegacion; pero el que estuviesse en poder del referido el Recibo de la Dote, es increìble, estraño, violento, disonante, y lo resiste la Ley, y la razon.

199 Lo segundo: Porque Doña Cathalina Beltràn en su Deposicion no dixo palabra de quanto se enuncia en dicha Carta; de cuyo silencio se colige ser falsa, y supuesta, per tradita *supra num.* 194. y mas quando si para la entrega de dichos figurados Papeles huviera havido entre Don Pedro Pimentèl, y Don Francisco del Valle *la larga altercacion, y grave desazon*, que el Marquès alega (*Mem. dict. num.* 131.), como sucesso, y lance memorable lo huviera tenido presente, ò à lo menos se le huviera ocurrido, supuesta la passion, y menudencias, con que se procurò explicar en razon de la certeza, ò incertidumbre de dicho Matrimonio; ad text. *in cap. Cum illorum*, 32. *de Sentent. excommunicat.* ibi: *Nisi grave fuerit, & notabile factum, aut is, qui fecit adultus*

fue-

fuerit, vel discretus, ut violentèr contra oblivionem, vel ignorantiam præsumatur; exornat cum pluribus D. Larrea *allegat.* 65. *num.* 80. ibi: *Sed neque oblivio præsumi potest in re tam magna, & quæ præsens erat, & adhuc de conspiratione agebatur tempore, quo interrogatur.* Mascard. *concl.* 1127. *num.* 26. Menoch. *de Arbitr. lib.* 2. *cent.* 2. *cas.* 186. *num.* 6.

200 Lo tercero: Porque si en dicha Carta se supone, que yà en la antecedente havia dado aviso de lo que le havia passado con Don Pedro Pimentèl, que no fuè otra cosa, que el entrego del Cartapacio, ò Cartera, que en su poder tenia Don Sebastian; es cosa impropissima, quanto sospechosa, lo bolviesse à repetir, como noticia, y sucesso posterior à la altercacion, afirmando el Marques, que todo acaeciò *unico contextu* (*dict. num.* 131.); y mas quando no se encuentra motivo para presumir, que Don Francisco del Valle quisiesse cerciorar segunda vez à la Doña Inès: luego si es regla de ambos Derechos, *qui certus est, amplius, vel iterum, certiorari non debet. Regul.* 31. *de Reg. Jur. in* 6. ibi: *Eum, qui certus est, certiorari ulterius non opportet.* Text. *in leg.* 1. *ff. de Action. empt.* Gratian. *Discept. Forens. cap.* 797. *num.* 9. *tom.* 4. Surd. *cons.* 272. *num.* 12. Tiraq. *de Retract. lignag. gloss.* 2. §. 36. *num.* 24. Dueñas *Axiomat. & loca Commun. Jur. lit.* C. *num.* 67. cum plurib. Barbos. *axioma* 41. *num.* 1. y la Doña Inès lo estaba, en fuerza de la Carta, que se supone antecedente; se excluye, como estraña, la certeza de la presentada, ò à lo menos se califica ser simuladas, y dolosas sus expressiones, reiteradas sin necessidad, ad tradita per Farinac. *de Falsit. & simulat. quæst.* 62. *n.* 148. & 154.

201 Y que haya sido artificiosamente fabricada la citada Carta, lo persuade el mismo hecho de no haver presentado la que se supone antecedentemente escrita sobre el propio assumpto, ni otra alguna de las muchas que, se dice, escriviò el Don Sebastian à la Doña Inès, dandole el tratamiento de Muger, contentandose con articularlo, y que algunos de sus Testigos temerariamente lo depongan; sin advertir, lo uno, que igual asserto, es totalmente repugnante, è incompossible con los hechos inne-

innegables, que resultan del Processo; y principalmente con las expresſiones seriamente hechas por el Don Sebastian, con el Cura de Santa Maria de Madrid, y en el Testamento Militar, que otorgò en Turìn, repetenda dicta *nn.* 95. & 108. y lo otro, que no basta, que los Testigos lo digan (*Mem. num.* 334.), mientras no se exhiben dichas supuestas Cartas, como con el Purpurato, Ursillis, Gratiano, Socino, Craveta, Beccio, Surdo, y otros, como regla establece Parej. *de Instrum. edit. tom.* 2. *tit.* 7. *resolut.* 9. *à num.* 3. ibi: *Qua quidem recepta sententia ex vi comprehensiva, non solum procedit in instrumento de illo mentionem faciente, verumetiam in Testibus, ut magistralitèr docuit Bart. in leg.* 1. *num.* 10. *ff. Si certum petat, ubi quod si testis dicat Titium Sejo centum mutuasse, & interrogatus quomodò scit, respondeat, quia vidit publicum instrumentum, in quo mutuum continebatur, ait Bart. hoc non probare mutuum præcessise, nisi ostendatur publicum instrumentum*::: lo que procede, aunque digan que las vieron; dissertè Math. de Afflict. *decis.* 272. *per tot.* ibi in fine: *His juribus consideratis fuit votatum per omnes Dominos consiliarios, quod tale instrumentum venditionis factæ per Procuratorem Domini, etiam quod Notarius dicat cum Judice, & testibus se vidisse instrumentum factum per manus Notarii talis, cum interventu Judicis, & testium, in quo continebatur, quod talis Dominus fecit eam procurationem ad vendendum, talis assertio non probat, vendentem fuisse Procuratorem.* Rota apud Farinac. *decis.* 105. *num.* 1. in novissimis Azeved. *cons.* 4. *à num.* 75.

202 Sin que baste recurrir al voluntario efugio, de que el Marquès se vale, diciendo, que por muerte de la Doña Inès, recogieron los hermanos del Don Sebastian todas las Cartas, y Papeles, que tenia en su poder: Por quanto esto, ademàs de ser despreciable, como temerario, se desvanece à todas luces, atendiendo, à que si assi huviera sucedido, no es posible imaginar, el que huviessen puntualmente dexado sin recoger la Carta de Don Francisco del Valle, siendo tan expressiva, y del intento: luego no huvo tales Cartas; y las que havia, las oculta el Marquès con los demàs Papeles, por considerarlos total-

talmente exclusivos de su pretension; Text. *in leg. 2. §. Divus, ff. de Jur. Fisc.* ibi: *Ea substracta esse credantur, quæ nocitura ejus causæ fuerint ::: indubitatum est.* Gonz. *in reg. 8. Chancellar. in Proœm. §. 7. num.* 161. Parej. *de Instrum. edit. tom. 1. tit. 5. resol. 3. num.* 65. D. Larrea *tom. 2. Decis. Granat. decis. 56. num. 7:* ibi: *Semper instrumenta subs-trahi, & occultari præsumitur ab eo, cui possent nocere.* Fontanell. *decis. 257. num.* 16. D. Mattheu *de Re Criminal. controv. 47. num.* 13. Cancer. *Variar. Resolut. 1. part. cap. 20. num.* 67. siendo esta la presumpcion, à quien los DD. llaman *Cassiana*, tan vehemente, y cierta, que siempre fuè la guia de los Jueces mas doctos, y prudentes; idem D. Larrea *allegat.* 28. *num.* 7. ibi: *Tamen semper aliquid præsumitur factum ab eo, in cujus utilitatem cedit, & hanc præsumptionem Cassianam, quæ debet ducere Judices sapientissimos, & verissimos, notavit Cicero in Oratione pro Sexto Roscio Amerino, illis verbis: Lucius Cassius, quem Populus Romanus verissimum, & sapientissimum Judicem putabat, identidem in causis quærere solebat, cui bono fuisset.* Eadem repetit *allegat.* 66. *num.* 60. & 61. y con muchos, *allegat.* 95. *num.* 27. & 28.

203 Lo quarto: Porque el mismo contexto de esta Carta està manifestando, que el Don Francisco del Valle no havia tenido, como sabidor que era de lo acaecido, por muger legitima del Don Sebastian à la Doña Inès, ni que quando la escriviò (en la hypotesi de ser cierta) la trataba, y reverenciaba como viuda del susodicho; pues à estàr en otro concepto, còmo la havia de aconsejar dissimulasse lo que le participaba, à fin de que los hermanos de Don Sebastian no la desamparassen? Còmo le havia de hacer presente, que sus propios parientes la abandonarian? Còmo le havia de suponer, que no conseguirìa cosa alguna de reclamar? Còmo se havia de mostrar Protector suyo, y de su hijo, diciendo, que para este solicitarìa alguna conveniencia por la Iglesia, si lo tuviera por hijo legitimo del Don Sebastian, y por consiguiente con immediato Derecho à tan quantiosos honorificos Mayorazgos? Y còmo un Criado havia de tener aliento para persuadir à una Señora, como Doña Inès, que dexasse à

Es-

España, y se fuesse, no à Flandes con sus padres, y parientes, sino es con èl à Italia? Y còmo? pero no es justo discurrir, sobre lo que no es licito hablar: *Nunquid discutere, & definire licitum est, quod pronuntiare non licet?* decia el Blesense *epist.* 42. Bastenos decir, que empeñado el Marquès en ocultar su ilegitimidad, le conviene la sentencia de Ciceron *lib.* 8. *epist.* 4. ibi: *Nam dum sordes eluere vult, venas, & viscera omnia aperit, & sordes sordibus abluere vult.*

204 Lo quinto: Porque la citada Carta se supone escrita en 2. de Mayo de 1694. (*Mem. num.* 132.), en cuyo tiempo vivia el Don Gerardo de Vera, y viviò muchos despues, como se supone en el Processo, y no se niega (*Mem. num.* 154.), y en el que yà se trataba por el Consejero Brovchoven de mover pleyto à la casa de los Marqueses de Pobar, Padres del Don Sebastian, como lo insinùa la misma Carta de Valle; en cuya atencion, si huviera sido cierta la entrega de dichos Papeles, y que estos fueran justificativos del asserto Matrimonio, no pudiendo ser sino es Certificaciones sacadas por concuerda de la Partida puesta en el Libro de la Vicarìa, en observancia de la disposicion del Santo Concilio de Trento; si tal Matrimonio se huviera contrahido, huvieran ocurrido los Padres, y parientes de Doña Inès, à que el Don Gerardo de Vera le diesse nueva Certificacion, lo que no hicieron; cuya omission, y negligencia es absolutamente exclusiva de la ponderada, quanto voluntaria ocultacion; expressè Sacra Rota *decis.* 58. *num.* 17. & 18. *part.* 10. *Recent.* ibi: *Tertiò, quia præsupponitur dictum Inventarium una cum Processu (ut inquiunt) præambulo fuisse confectum per acta publici Notarii; nec satis constat illud à præfato Gentile receptum, fuisse ipsum originale, quod verosimilius est penès Notarium de illo rogatum remansisse* (en nuestro caso es indispensable, pues el Registro Matrimonial, ò la misma Partida original, jamàs se ha entregado, ni puede entregar à las Partes) *ut par erat; Cap. Quoniam contra, versic. Et omnia, extra de Probat. Rim. Jun. cons.* 821. *num.* 8. *vers. Cum originale*) *apud quem nullæ prorsus apparent factæ diligentiæ, nullusque contigisse probatur casus, quo perierint ejus*

Scrip-

Scripturæ; *ideòque merito dici non poteſt aſſerta amiſsio juſtificata*, *ut notat* ::: huvieran ſolicitado con las veras, que pedia la gravedad de la materia, que ſi no eſtaba pueſta, ſe annotaſſe en el Libro la Partida, y dieſſe cuenta de todo lo obrado à la Vicarìa General: y huvieran diſpueſto, que depuſieſſen los que ſe ſuponen fueron Teſtigos preſenciales, ſiendoles todo lo referido facilimo, y mas haviendo paſſado à aquellos Paìſes el referido Brovchoven con el empleo de Preſidente del Conſejo de Malinas; con que no ſiendo creìble deſcuido, tan craſo, y ſupino, en coſa de tanto punto, y gravedad, ni que la Doña Inès, ſi eſtuviera caſada, dexàra de dàr cuenta à ſus Padres, y hermanos del ſuceſſo, que Valle le participaba, ni el que eſtos omitieſſen el remitirle nueva juſtificacion de ſu Matrimonio; el ſilencio, y aquietacion de todos convence, que no havia, ni podia haver tales Papeles; pues aliter, *quis tam negligentiùs in re tam gravi fuiſſet? Quis tam diſſolutus in re tam familiari*, ut ex Cicerone diximus *ſupra num.* 202.

205 Y principalmente lo convence el ſilencio del Marquès; pues teniendo en ſu poder la expreſſada Carta, ni ſolicitò inquirir por medio alguno las qualidades de ſu nacimiento, ſiendo eſto en todos natural propenſion, y anhelo: *Unuſquiſque ſuam Genealogiam cum teſtibus, & chartis, tùm etiam ex recitatione majorum ſcire laborat*, dixo el Sumo Pontifice Celeſtino *in cap. Videtur nobis*, 2. *cauſ.* 35. *quæſt.* 6. y Clemente III. *in cap.* 3. *Qui Matrim. accuſ. poſſ.* ni hizo oſtentacion de ſu legitimidad en tiempo alguno, haſta que moviò eſte Pleyto, haviendo tenido repetidos motivos, y ocaſiones para haverlo executado mucho antes, como principalmente fuè en la vacante, que de eſtos Mayorazgos ſe causó, por muerte de Don Antonio Pimentèl, dexando que paſſaſſen unos à Don Manuel, y otros à Don Pedro Pimentèl, hermano menor de ſu Padre Don Sebaſtian, ſin haver reclamado jamàs lo referido judicial, ni extrajudicialmente, aunque llegò à ſer mayor de edad; cuya taciturnidad es claro argumento, de que le conſtaba de ſu ilegitimidad, y que por conſiguiente no le aſsiſtìa derecho alguno. D. D. Franciſc.

de

de Vargas *in Respons. pro Episcopor. jurisdict. proposit.* 4. *confirmat.* 12. ibi: *Id quod adeò profectò me movet, ut nesciat quid ad hoc responderi possit, quod in tam longa annorum serie, simile quid non fuerit tentatum; & certé solet hoc esse gravissimum argumentum in hac, & similibus causis, præsertim cum non parum se occasio subinde dederit, ut contraire posset: Sed sanè credendum, non fuisse itum contra, quia nec posset, nec liceret.* Afflict. *decis.* 13. *num.* 21. ibi: *Nona conjectura: Quod iste Antonellus nunquam traxit in judicium ipsum Petrinellum, vel ejus filios, hæredes, unde arguitur, quod ideò non egit, quia patefiebat ejus injustitia*; porque si asi no fuera, no huviera dissimulado 23. años, y hecho desperdicio de succession tan considerable: *Nec enim debebant tam magnam rem tamdiù reticere*, dixo Ulpiano *in leg. 6. ff. de Pœnis, cap.* 10. *de Frigid. & Maleficiat.* Leg. 6. *tit.* 8. *partit.* 4. Thom. Sanchez *de Matrim. lib.* 6. *disp.* 36. *num.* 2. D. Castill. *Quotid. lib.* 2. *cap.* 20. *num.* 28. Paris. *cons.* 83. *num.* 27. *lib.* 1. & *cons.* 137. *num.* 12. *lib.* 4. Facit Cicer. *in Orat. pro Publ. Quint.* ibi: *Neque præterea, quid dicere possis invenio, satis esse argumenti, nihil esse debitum, quod tamdiù nihil petivit.* Ciriac. *controv.* 62. *tom.* 1. *n.* 19. D. Salgad. *de Retent.* 1. *part. cap.* 2. *num.* 216. siendo evidente sospecha no haverse determinado à deducir semejante pretension, hasta que muriò D. Gerardo de Vera, el Conde del Grajàl, y demàs personas, que estaban instruìdas del sucesso; expressé Carrillo *decis.* 136. *num.* 16. ibi: *Secunda resultat ex taciturnitate Juliæ, & Martiæ viginti annorum spatio, quæ ausæ non fuerunt hujusmodi litem excitare, sed expectarunt obitum D. Octavii, & Martini Famuli, qui de hoc erant bene informati: Quando autem ad agendum expectatur mors informatorum, ex hac tarditate oritur vehemens suspicio falsitatis; Argumento cap. Tertio loco, de Probationib. leg. Consensu, §. Super plagiis, Cod. de Divort.* Aymon Cravet. *cons.* 28. *num.* 6. & 7. Rota *decis.* 366. *n.* 7. *post secund. volum. Consil. Farinacii*: circunstancia, que manifiesta la notoria injusticia del Marquès, ut ultra dicta tenet Menoch. *lib.* 2. *præsumpt.* 91. *num.* 7. ibi: *Ita quoque præsumitur fovere malam causam, qui diù distullit movere judicium, quod antea movere debebat*; la que mas se afianza;

aten-

atendiendo, que sus defensas solo consisten en ficciones, suposiciones, y dolosas premeditadas repugnantes cabilosidades; Salustius *in Cathillinam*, ibi: *Gloriam, & honorem, & Imperium, bonus, & ignavus æquè sibi exoptant, si bonus, vera via nititur: sed ignavus, quia artes desunt, dolis, & fallaciis contendit*, apud Escobar *de Purit.* 1. *part. quæst.* 1. *Proœm.* §. 5. *num.* 11. apadrinadas con Testigos inhabiles, sospechosos, falsos, y sobornados.

206 Y como yà facilmente se encuentran personas, que digan, saben, y oyeron quanto la Parte quiere justificar; cum plurib. idem Escobar 1. *part. quæst.* 9. §. 4. *num.* 35. ibi: *Quia defacile testes inveniuntur, qui dicunt sic, & sic rem audivisse*; porque renovado el adagio de los Griegos, *date mihi mutuum testimonium*, es venal el testificar, y qualquiera prueba lo que le conviene, como lo pague; por lo que dixo Ovidio:

..........Cum sint præmia falsi,
Testis ullam ratam debet habere fidem.

Es despreciable, como sospechosa, en las controversias de Estado, la probanza de Testigos, como, hablando de la ingenuìdad, lo estableciò el Emperador Alexandro *in leg.* 2. *Cod. de Testib.* ibi: *Si tibi controversia ingenuitatis fiat, defende causam tuam instrumentis, & argumentis, quibus potes. Soli enim testes ad ingenuitatis probationem non sufficiunt*; principalmente quando el que suscita semejantes Pleytos es yà de perfecta edad, como lo advierte el Brunneman *ad eandem legem, num.* 1. & 2. ibi: *Ingenuitas per solos testes non potest probari, quia parentes liberos suos à nativitate profiteri debuerant, ut hoc modo prompta esset ingenuitatis probatio, & suspecta est etiam testium fides in re tam perplexa, & diuturna, præsertim quando ingenuum quis se dicit, qui perfectioris est ætatis*: como lo era el Marquès, pues tenia 32. años, y mas, quando suscitò este Pleyto, proclamando su legitimidad, y de que no se havia acordado en otras urgentissimas, quanto oportunas ocasiones: *Si proclamare voluit, cur tamdiù tacuit?* dict. text. *in cap.* 1. de Frigid. & *maleficiat*: *præsertim cum non parum se occasio subindè dederit, ut contrairi possit*, que dixo el señor Vargas.

207 Lo sexto, y ultimo: Porque toda privacion supone habito, ut doctè cum plurib. brobat D. Salgad. 2. *part. Labyrint. cap.* 17. *num.* 50. Barbos. *axiom.* 189. *à num.* 1. y lo que nunca existiò, es impossible, extinguatur, corrumpatur, aut substrahatur; text. *in cap. Ad dissolvendum*, 13. *de Desponsat. impub.* & ibi Gloss. *lit. M.* Leg. 5. *versic. Sed etsi*, *ff. de Injust. rupto.* D. Valenz. *cons.* 128. *num.* 101. *& cons.* 25. *num.* 58. *& seqq.* in terminis Ursaya *tom.* 1. *part.* 1. *discept.* 9. *num.* 42. ibi: *Remanet propterea imperceptibilis exagerata substractio assertorum privilegiorum ::: quia substrahi non potest id, quod in rerum natura existere, vel extitisse non demonstratur, juxta notoria axiomata apud Barbos. axiom.* 162. *num.* 1. *& Rota* ::: con que estando justificado en estos Autos, por authenticos Testimonios, que ni en los Libros de la Vicarìa General del Exercito, ni en los de las Iglesias Parrochiales de Namùr, y Bruselas, ni en el Registro del Archivo del Obispado de Malinas, se halla Partida, ni Anotacion alguna de este supuesto Matrimonio (*Mem. num.* 104. 105. 106. 107. 112.), se deduce concluyentemente, ò que es falso el asserto, que en dicha Carta se hace, de que Don Francisco del Valle tenia en su poder los Papeles de su contrato; pues no haviendo original, como no hay, no podia haver traslado; Parej. *de Instrum. edit. tit.* 1. *resolut.* 3. §. 1. *num.* 6. ibi: *Si ergo instrumentum à Protocollo levandum est, quomodo hoc fieri poterit prima collatione literarum deficiente?* Menoch. *cons.* 619. *num.* 9. Barbos. *in cap.* 1. *de Fid. instrum.* ò que si los tenia, eran falsos, y supuestos; respecto de que en los Registros de aquel mismo año, y mes, en que se figura contrahido, y à los que es necessario fuessen referentes, no se hace mencion alguna de tal Matrimonio; expressè in fortioribus terminis D. Covarrub. *Practic. cap.* 19. *num.* 3. versic. *Quarto erit observandum*, ibi: *Maximam subesse suspicionem falsitatis contra instrumentum, quod producitur, quoties reperiuntur Protocolla ipsiusmet Tabellionis ejusdem anni, & mensis, qui conscripti sunt in instrumento, & tamen nulla in his hujusmodi instrumenti reperitur mentio. Quis enim non videt, multum ex hoc instrumentis similibus fides detrahi?*

208 Convencimiento evidentiſsimo, de que nunca ſe contraxo, y de que es pura ſupoſicion, y falſedad quanto el Marquès ha propueſto, y deducido en eſte Pleyto; lo que ſe hace mas irrefragable, ſuponiendo en el hecho, que en las Inſtrucciones Generales, que ſe le dieron al Don Gerardo de Vera, quando fuè nombrado por Capellan Mayor del Exercito por el Obiſpo de Malinas, como Vicario General, que entonces era de los Exercitos (*Mem. num.* 40.) hay un Capitulo, en que ſe le prevenìa: *Que quando el caſo no admitiere tardanza, y eſtando auſente el Subdelegado General à la diſtancia de una jornada, pudieſſe diſpenſar el Capellan Mayor con los Militares en las proclamas; que deben preceder al Matrimonio; pero eſto haviendo juſtas cauſas para la diſpenſa, y conſtandole por Teſtimonio authentico, y fidedigno, no haver algun impedimento Canonico, que les obſtaſſe à las Partes, conſintiendolo ſus Padres, y Curadores; y no ſiendo alguno de los contrayentes ſu Subdito, lo remitieſſe à ſu Ordinario, para que eſte recibieſſe la Diſpenſacion* (*Mem. num.* 91.); y por otro ſe le mandaba: *Que al principio de cada año dieſſe razon de todo à la Vicarìa General* (*Mem. num.* 92.): ſuponiendo tambien, que por Certificacion dada, firmada, y ſellada por el Vicario General del Exercito, y refrendada por ſu Secretario, ſu fecha en Malinas 9. de Junio de 718. conſta: *Que regiſtrado el Libro, ò Regiſtro, intitulado: Libro concerniente à lo eſpiritual del Real Exercito en Flandes, deſde el año de 1685. haſta 5. de Enero de 1688. no ſe encontrò noticia de que huvieſſe ſido diſpenſado ſobre las Amoneſtaciones de Don Sebaſtian Pimentèl*; y que las Diſpenſas, que en aquellos tres años ſe concedieron à algunos Soldados, que ſe inſertan en dicha Certificacion, fuè con la ſiguiente condicion: *Con tal, que ella tenga ſemejante Diſpenſacion de ſu Ordinario* (*Mem. dict. num.* 112.)

209 Supuſto eſte hecho conſtante, muchas culpas, y defectos es forzoſo confeſſar cometiò el Capellan Mayor, para defender la certeza de eſte imaginado Matrimonio: El primero, haver diſpenſado en las Amoneſtaciones, ſin que le conſtaſſe por Inſtrumentos authenticos, que no havia impedimento entre los dos contrayentes.

El

El ſegundo, que ſiendo Doña Inès del Obiſpado de Namùr, la deſpoſaſſe ſin licencia de ſu Ordiniario, y ſin haverſe corrido en aquella Villa las Amoneſtaciones, ò diſpenſadoſe en ellas por aquel Prelado, y por conſiguiente aſsiſtiendo à un Matrimonio clandeſtino. El tercero, que no dieſſe cuenta à la Vicarìa General de eſte Matrimonio, haviendoſe dado en aquel año de otros. Y el quarto, que no ſentaſſe en el Libro la Partida de dicho Deſpoſorio. Son de tanta gravedad eſtos defectos, que ſerà conocido arrojo, y temeridad imaginar, que Don Gerardo de Vera incurrieſſe en ellos, à haver aſsiſtido, como Parrocho, à celebrar dicho Matrimonio: Por quanto no podia ignorar un Sacerdote tan docto, que mereciò el aſcenſo à la ſublime, y ſagrada Dignidad del Obiſpado de Filadelpho, la obligacion tan grande, que como tal, le incumbìa de cumplir con lo eſtablecido en el Santo Concilio de Trento *ſeſſ. 24. de Reformat. Matrim. cap. 1.* y Ordenes de ſu Superior, ſiendo todo materia tan grave, como ſe reconoce à la luz de la razon, y de la Cenſura Canonica.

210 En viſta de que manda el Santo Concilio en el capitulo citado, que ſe publiquen los Matrimonios en tres dias feſtivos, y dà facultad al Ordinario para que pueda diſpenſar, precediendo juſtas cauſas, eſtas Amoneſtaciones; y como igual formalidad ſe eſtableciò, con el fin de no hacer injuria al Sacramento, y evitar otros inconvenientes, ſi ſe diſpenſaba en ellas ſin cauſa, es comun ſentir, que pecarìa en tal caſo mortalmente el Prelado Ordinario; pues ſi eſto ſe juzga del Prelado, à quien el Concilio dà ſemejante facultad; lo miſmo ſe verifica en ſu Vicario General, ò otro Sacerdote, à quien le delegaſſe eſta poteſtad: principalmente ſi era conferida, como ſe confiriò à Don Gerardo de Vera, con la expreſſa prohibicion, de que no pudieſſe diſpenſar, menos que conſtandole por Inſtrumentos authenticos, no haver impedimento alguno Canonico entre los contrayentes; en cuya atencion no es dable quiſieſſe ofender tan gravemente ſu conciencia, diſpenſando con Don Sebaſtian, ſin preceder authentica juſtificacion de juſta cauſa; y que ſi la ha-

havia, faltando à la Instruccion, omitiesse el dàr cuenta de ello à la Vicarìa General, para que constasse à su Superior la justa causa, que havia tenido para dispensar; siendo uno, y otro de su obligacion, y materia grave; D. Gonz. *in cap. Cum inhibitio, de Clandest. desponsat. n.* 7. Sanchez *de Matrim. lib.* 3. *disp.* 8. *num.* 2. Gutierr. *eodem tract. cap.* 57. *num.* 1. Bonacin. *de Matrim. quæst.* 2. *punct.* 6. *num.* 7. lo que se hace mas increìble, y repugnante, en vista del zelo, con que este Capellan procurò siempre el mas exacto cumplimiento de la obligacion de su empleo, y de la instruccion que se le diò, sin faltar à ella, ni aun en los Matrimonios de los Soldados rasos, que no pedian la atencion, que merecia la graduacion, y circunstancias de Don Sebastian Pimentèl, como se evidencia de la citada Certificacion. (*Mem.num.*111.*&* 112.)

211 Aunque sea cierto, que la omission de las Proclamas, ò Denunciaciones no influye nulidad en el Matrimonio, que sin ellas se celebra, respecto de ser unicamente necessarias ad licitè, non ad validè contrahendum; Sanchez cum plurib. *dict. lib.* 3. *disput.* 5. *num.* 3. Gutierr. *de Matrim. cap.*56. *num.*2. *Juram. confirmat. part.* 1. *cap.* 51. *num.* 21. Basil. Pont. *lib.* 5. *cap.* 30. *num.* 2. Reinfestuèl *in lib.* 4. *Decretal. tit.* 3. *de Clandest. desponsat.* §. 1. *num.* 15. ubi asserit dari circa hoc varias declarationes Cardinalium Interpretum Concilii, ibi: *Accedunt plures declarationes Cardinalium pro conclusione factæ, quas videt apud Farinac. ex quibus juvat unam adducere ex Bosio loco citat. num.* 6. *sequentis tenoris: S. Congregatio Concilii censuit, Matrimonium contractum non præmissis denuntiationibus, nisi aliud obstet, irritum non esse*; no obstante, contraìdo sin ellas, es clandestino; idem Reinfestuèl *ubi supr. num.* 1. cum innumeris Borrell. *tit.* 1. *de Sponsal. num.* 340. principalmente para incurrir en las penas establecidas por Derecho; idem Sanchez *ubi supr. num.* 6. & exproposito cum multis *disput.* 1. *num.* 7. siendo una de ellas (y muy considerable en el caso presente) el nacer la prole ilegitima; dissertè cum pluribus tenet in propriis terminis Joann. Vincent. Hondedæus *Consultat. judicar. volum.* 1. *part.* 6. *consult.* 87. *à num.* 23. ibi: *Et quantum ad primum*

re-

requisitum dicitur non constare Matrimonium fuisse publicè contractum in facie Ecclesiæ, sed potius ad effectum, de quo agitur, dicitur clandestinè contractum; ad hoc enim, ut Matrimonium dicatur contractum palàm in facie Ecclesiæ, & filii ex eo procreati efficiantur legitimi, quamvis postea impedimentum detegatur, opus est denuntiationes publicè in Ecclesia fieri, antequam Matrimonium contrahatur, quæ si omittantur, dicitur clandestinum quantum ad hoc, ut filii inde nati illegitimi reputentur, ut probat::: asserit de jure scripto hanc opinionem non habere dubitationem. Sanchez (quamvis in hoc varius appareat) *lib.* 3. *disp.* 42. *num.* 7. Maur. Anton. *Corona Confessor.* 2. *part. de Sacram. Ordin. tit. de Suscipientib. Ordinem, num.*16. Navarrus, Rubeus, Majolus, Perez, Cucus, Spino, Segura Davalos, Salcedo, & alii, quos refert, & sequitur idem Sanchez *dict. disput.* 1. *num.* 7. cum aliis Barbosa *in Collectan. ad cap.* 2. *Qui filii sint legitimi, num.* 11. *&* 12. ibi: *Id est, præmissis denuntiationibus::: Matrimonium enim clandestinum dicitur quoad pœnas, cui desunt denuntiationes::: Unde filios susceptos à Parentibus Matrimonium clandestinè contrahentibus indistinctè illegitimos esse, quia in iis, qui clam contraxerunt semper scientia, & mala fides utroque jure præsumitur, docent:::* Y respecto de Parrocho, la suspension à Divinis per trienium. Tondut. *Quæst. Benefic. tom.* 1. *cap.* 71. Torreblanca *de Re Spiritual. lib.* 2. *cap.*15. *num.*50. Ugolin. *de Sacram. Novæ Leg. tit. de Matrim. fol.* 145. Rodriguez *in Summ. cap.* 219. *num.* 4. Corvin. *in Jus Canonic. tit.*14. *de Clandest. Desponsat.* Sanchez, Gutierrez, Barbos. *ad Concilium*, & communitèr omnes: ademàs de la culpa mortal, & quidem gravissima, que comete, assistiendo à semejantes Matrimonios, ut ultra omnes citati, docent Barbos. *de Potest. Episcop. allegat.* 32. *num.*4. Coninch. *de Sacram. tom.* 2. *disput.* 27. *num.* 51. Zerola *in Prax. Episcop.* verbo *Matrimonium, fol.* 144. Pignatell. *consult.* 133. *num.* 29. *tom.* 9. Cardinal. de Luca *de Matrim. discurs.* 26. *sub num.* 5. Salzed. *in Pract. Crim. Canonic. cap.* 73. cum innumeris Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 2. *num.* 29. Estando obligado à prohibirlos, y resistirlos por todos medios, en conformidad de lo establecido en el Sagrado Concilio Lateranense sub Innocentio III. (que por antonomasia

se

se llama General en el Derecho, por haver asistido à èl 412. Obispos, y Arzobispos, y mas de 700. Prelados inferiores, ut observat Eruditissimus Doviat. *Prænot. Canon. lib. 2. cap. 6. num. 11.* & videre est *in tom. 4. Concil. Gener. fol. 226.*) *Can. 51.* ibi: *Sanè si Parochialis Sacerdos tales conjunctiones prohibere contempserit, aut quilibet etiam regularis, qui eisdem præsumpserit interesse, per trienium ab officio suspendatur, graviùs puniendus, si culpæ qualitas postulaverit*: Constitucion, que se registrò *in cap. Cum inhibitio, de Clandest. Desponsat.* y ultimamente se innovò por el Tridentino *dict. sess. 24. de Reformat. cap. 1.* post principium, ut cum Pignatelli, Bosio, Tancredo, Trullench, & aliis hæc omnia docet Ursaya *loco citato, à num. 25.* asserendo *num. 27.* esse communem sententiam Theologorum, & Canonistarum.

212 Pues si los Sagrados Canones, y Concilios tan rigidamente encargan à los Parrochos su oficio en este gravissimo punto, y la omission, ò ignorancia en las Proclamas, que deben preceder al Matrimonio, como crassa, no es escusable con pretexto alguno; Borrell. *ubi supra, num. 341.* ibi: *Et quando non fuerunt edicta in Matrimonii contractu observata non est excusabilis ignorantia, sed crasa, ut dicit Achilles de Grassis in decis. 1. num. 3. tit. 4. de Clandest. Desponsat. quem sequitur Joann. Baptist. Costa de Fact. scient. & ignorant. inspect. 81. num. 14.* còmo se ha de imaginar, que Don Gerardo de Vera passasse à casar à Don Sebastian sin Amonestaciones, sin haver dispensado en ellas, sin que precediesse legitima justificacion de su libertad, y de que no havia entre los contrayentes impedimento Canonico alguno? Si en las Instrucciones se le mandaba, que quando alguno de ellos no fuesse su subdito, lo remitiesse à su Ordinario, para que lo amonestasse, ò dispensasse, por estàr igualmente dispuesto en el Derecho, que en tal caso, cada uno se amoneste en su Parrochia. Ritual. Roman. *de Sacram. Matrim.* ibi: *Si verò vir, & mulier Parrochiæ sint diversæ, in utraque Parochia fiant denuntiationes*: Sacra Concilii Congregatio, ibi: *Quando Matrimonium contrahitur inter duos de diversis Parochiis, debent in ambabus fieri denuntiationes*, refert, & cum aliis do-

docet Reinfest. *ubi supr. num.* 8. sin que se pueda, ni deba admitir à este Sacramento el alienigena, ò de distinta jurisdiccion, menos que presentando letras testimoniales de su Ordinario, por las que conste estar habil para contraerlo; Borrell. *dict. loco, num.* 370. *& seqq.* ibi: *Declara sexto, quod si fuerint volentes contrahere Matrimonium diversorum Locorum, Diœcesum, ac Parochiarum, & in diversis Parochiis, & Locis moram traxerint, vel trahant, tunc denuntiationes, & banna debent fieri in ambobus Locis, & Parochiis, quia ex cohabitatione ab ipsis, & suis prædecessoribus ibidem facta, possunt impedimenta sciri; ideòque optimam cautelam dabat Abbas antiquus, ut forensis non admittatur ad contrahendum Matrimonium alibi in aliena Diœcesi, nisi habeat literas testimoniales sui Prælati, quem refert, & sequitur Abb. Panormit. in dict. cap. Cum inhibitio, sub num.* 7.::: *Ex quorum Doctorum traditione resolvitur sufficere alterum Parochum, viri, vel mulieris, posse, ac sufficere, ut coram ipso simile Matrimonium contrahatur, habita testimoniali fide Parochi alterius contrahentium::: prout resolutum fuisse à Congregatione Illustrissimorum Cardinalium Interpretum Sacri Concilii Trident. scribit Gregor. Sayrus in decis.* 1. *in fine Florum Decis. lib.* 4: *tit.* 1. no siendo Doña Inès Militar, ni su subdita, sino es originaria, y domiciliaria del Obispado de Namùr, distinto del de Malinas, ut est notum, & docet Barbos. *in Episcopatib. suffraganeis Archiepiscopat. Camerecens. de Potest. Episcop.* 1. *part. tit.* 2. *cap.* 7. còmo se ha de presumir, que dexasse el Capellan Mayor del Exercito de remitirla al Ordinario de Namùr, para que amonestada, ò dispensada, le embiasse la correspondiente justificacion, en observancia de lo que se le mandaba en su Instruccion, y de lo que tan repetidamente tiene declarado la Sagrada Congregacion de Cardenales, Interpretes del Concilio Tridentino, sobre las facultades de los Capellanes de los Exercitos en la administracion de los Santos Sacramentos?

213 Las que se compendian en la que se hizo en el dia 29. de Enero de 1707. sobre diferentes dudas, que se propusieron por el Ordinario Frisingense, ibi: *Cum occasione transitus, aut stationis hybernæ in Diœcesi Frisingensi preten-*

tendant Capellani Exercitum : : : *Episcopus ad occurrendum malis exindè provenientibus, & Polygamis jam detectis, supplicat sibi subministrari remedium, & declarari an prædicti Capellani id peragere possint. Die 29. Januarii 1707. Sac. Congregatio Eminentissim. S. R. E. Cardinalium Concilii Tridentini Interpretum censuit, dandum esse Decretum aliàs hac de re ceditum, & signantèr sub die 6. Martii 1694. in dubiis Capellanorum Exercitus tenoris sequentis, videlicèt* : *Primò* : *An Capellani cujuscumque Exercitus sivè Regulares, sivè Seculares Catholici possint administrare Militibus in Præsidiis degentibus Sacramenta Pœnitentiæ, Eucharistiæ, & Extremæ-Unctionis sine speciali facultate Sedis Apostolicæ, vel Licentia, & Aprobatione Ordinarii, in cujus Diœcesi stare contigerit? Secundò* : *An assistere Matrimoniis Militum cujuscumque degentium Nationis in Præsidiis cum Militaribus fœminis sine dicta facultate Apostolica, & præcedenti probatione liberi status, ejusque recognitione coram Ordinario loci, & licentia Parochi, sub cujus Parochia maneant? Tertiò* : *An idem cum Militibus degentibus in castris, & stationibus hybernis, vel æstivis? Quartò* : *An idem cum Militibus in actuali expeditione positis? Quintò* : *An idem cum Militibus nubere volentibus cum fœminis non Militaribus, sed Italis Originariis loci, seu Diœcesis, in qua reperiuntur? Sac. Congregatio, &c. Ad primum, secundum, tertium, quartum, & quintum respondet negativè*, apud Patr. Anaclet. Reinfestuèl *ubi supra*, §. 2. *num.* 97. De ſuerte, que en conformidad de lo reſuelto en el ſegundo, y quinto Dubio, y en los Capitulos de la Inſtruccion, ni Don Gerardo podia caſar al Don Sebaſtian con Amoneſtaciones, ò ſin ellas, menos que conſtandole legitimamente el que era perſona libre; ni podia deſpoſar à la Doña Inès, amoneſtarla, diſpenſar con ella, ni tomar conocimiento alguno ſobre lo referido; por tocar privativamente al Ordinario de Namùr, con cuyas letras teſtimoniales unicamente podia paſſar à celebrar dicho Matrimonio: luego en manera alguna es creìble, que uſurpando poteſtad, que no tenia, y abuſando de la que ſe le havia concedido por el Vicario General del Exercito, caſaſſe ciegamente al Don Sebaſtian, y Doña Inès, ſin detenerſe, ni en la ſuſpenſion, en que incurrìa, ni en la graviſsima mortal cul-

culpa, que cometia, ni en los perjudiciales inconvenientes, que de ſemejante conjuncion podian reſultar, no ſiendo el menor la Polygamia, frequentiſsimo entre Militares, como repreſentò à la Sagrada Congregacion el Obiſpo Friſingenſe.

214 Deben los Parrochos tener Libro, y con gran cuſtodia, en que annoten los nombres de los Deſpoſados, y Teſtigos, dia, y lugar de la celebracion del contracto del Matrimonio; Tridentin. *dict. ſeſſ.* 24. *cap.* 1. ibi: *Habeat Parochus Librum, in quo conjugum, & Teſtium nomina, diemque, & locum contracti Matrimonii deſcribat, quem diligentèr apud ſe cuſtodiat*; à lo que eſtàn obligados *ſub lætali.* Guttierrez *de Matrim. cap.* 60. *num.* 9. cujus verba relata ſunt *ſupra num.* 25. por ſer dicho Libro el Protocolo Sagrado de la Igleſia de eſte contracto elevado à Sacramento; idem Gutierrez ibidem, & *cap.* 62. *num.* 5. Tamburin. *de Matrim. lib.* 8. *tract.* 6. *cap.* 2. §. 4. *num.* 6. & 7. cum aliis Barboſ. *de Poteſtat. Epiſcop. part.* 2. *allegat.* 32. *num.* 174. & cum plurimis 1. *part. de Offic. Paroch. cap.* 7. *num.* 8. necnon *ſuper dict. cap. Concil. num.* 162. pues còmo ſe ha de imaginar de la literatura, y circunſtancias de Don Gerardo de Vera, el que, añadiendo delito à delito, y culpa à culpa, dexàra de aſſentar en ſu Libro eſte aſſerto Matrimonio, ſi huviera aſsiſtido à èl, como ſe figura, en calidad de Parrocho? Rrepareſe, pues, con reflexion quantos exceſſos, y pecados, todos entitativamente de notable gravedad, y deformidad, ſe le quieren atribuir, para que ſea cierto dicho Matrimonio; ſin advertir, ni la fortiſsima legal preſumpcion, que à ſu favor tiene todo Juez; Text. *in cap. In præſentia*, 6. *de Renuntiat.* ibi: *Et tanta ſit judicialis authoritas, ut ſemper pro ipſo præſumi debeat, donec contra ipſum aliquid legitimè comprobatur*; Text. *in leg.* 2. *Cod. de Offic. Civil. Judic.* ibi: *Quod non arbitramur*; & ibi Gloſſ. & Alciat. *lib.* 3. *præſumpt.* 9. Text. *in leg.* 2. *Cod. Si adverſ. rem judicat.* Leg. 5. §. 1. *ff. de Probat.* Leg. 63. §. *Caja, ff. de Evict.* pluribus exornat D. Vela *diſſert.* 48. *num.* 5. Noguerol *allegat.* 32. *num.* 139. D. Valent. *conſ.* 123. *num.* 10. ni la urgentiſsima, que en conformidad del citado texto conciliar, tiene eſte Capellan

Ma-

Mayor à su favor, de que si tal Matrimonio se huviera contraìdo, no huviera omitido su annotacion en el Libro Parrochial de la Vicarìa General, como lo practicò con todos quantos se celebraron, durante su empleo, D. Greg. Lopez *in leg. 9. tit. 19. partit. 3. gloss. 1. in medio*, ibi: *Præsumendum est, quod Tabellio fecit Protocollum, cum incumbat officio suo facere.* Et posteà: *Etsi non possit apparere de amissione Protocolli, suspectum redderetur instrumentum, ex quo Matrix Scriptura non apparet.* Ponte *cons. 3. tom. 2. num.* 108. ibi: *Item convincitur falsitas per Librum curæ prædicti loci Madriaghæ, qui deposuit confecisse Librum ab annis 50. in quo descripta sunt omnia Matrimonia contracta in illa Ecclesia, & in eo non apparere prædictum prætensum Matrimonium, de quo agimus, & probatio per inspectionem Libri, seu Regestri, est plena, certa, & evidens juxta regulam text. in dict. leg. Titiæ Textores, cum supra allegatis.* Peña *decis.* 1322. *num.* 6. Mantica *decis.* 32. *num.* 5. & 6. Menoch. *cons.* 199. *num.* 3. & 4.

215 De cuyas irrefragables authoridades, junto con las que dexamos puestas *supra num.* 207. se deduce evidentissimamente por legitima consequencia, que no huvo tal Matrimonio; en vista de que el Parrocho, sugeto de tanta mas authoridad, por su caracter Sacerdotal, y soberano Ministerio, que qualquier Escrivano, ante quien se figura celebrado, no lo dexò annotado en el Registro Matrimonial, ni de èl diò cuenta à la Vicarìa General, ni de su dispensa de Amonestaciones, y justificacion de causas justas, y de no haver entre los contrayentes Canonico impedimento; ni sobre este particular se halla razon alguna, como era preciso, por lo tocante à la persona de Doña Inès, en los Oficios, y Archivos de Namùr; y se deduce consiguientemente ser falsa, supuesta, y fingida la citada Carta de Don Francisco del Valle, y que en su poder nunca huvo, ni era possible huviesse instrumentos algunos justificativos de dicho pretenso Matrimonio: Por quanto no es possible presumir, que Don Gerardo de Vera, ni alguno de los Parrochos de Namùr, ò Bruselas, quisiessen cometer una tan grave falsedad, como fuera dàr certificacion por concuerda de Partida de

Des-

Despòsorios; que no estaba assentada en sus Libros; Arg. text. *in cap. 15. de Præsumpt.* ibi: *Quis præterea de facili crederet, quod vir prædictus scientia literarum, propriæ salutis oblitus, ad eam passionis ignominiam se converteret?* In terminis Barbos. *de Potest. Episcop. part. 2. allegat. 32. numer.* 178. ibi: *Videant Parochi modo fidem de his Libris facere debeant, nam in Curia Neapolitana quemdam Parochum, qui fidem fecerat de solemnizatione Matrimonii inter quasdam personas, referendo se ad Librum Matrimonii, cum postea perquisito hoc Libro non reperiretur solemnizatio, judicatum fuit crimen falsi incurrisse, quia vero cum torqueretur, nihil confessus fuit, sed graviora contra ipsum indicia extarent, suspensus à cura per quinquenium diffinitiva sententia condemnatus fuit, ut refert Aloys. Ricc. in Praxi For. Ecclesiast. decis.* 729. *in* 1. *edit. & resolut.* 607. *in* 2. *edit.*

216 Deduciendose al mismo tiempo ser imperceptible, quanto repugnante, la substraccion, y ocultacion, que temerariamente se pondera; pues estando existentes los Registros, y Libros Matrimoniales de la Vicarìa General, y de las Parrochiales de Bruselas, Malinas, y Namùr, y en ellos respectivamente registrados, y assentados con la mayor puntualidad todos los Matrimonios, que en aquel tiempo se celebraron; debia sin duda estarlo, à ser cierto, el de Don Sebastian, assi por quanto queda dicho, como porque los Abogados de Flandes, prevenidos por el Marquès, afirman (*Mem. num.* 86.), ibi: *Que sin duda havrà sido sentado en el Registro de una Parrochia, ò de un Capellan Militar: Los Registros Militares se conservan por el Secretario del Delegado Apostolico, ò Vicario General de los Exercitos del Rey*: cuya deliberada singular afirmativa expression merece, en el concepto legal, tanto aprecio, como si fuera Escritura producida por el mismo Marquès; Parej. *tit.* 7. *resolut.* 3. *num.* 1. y mas quando no se le ha puesto el reparo de erronea, ni dicho contra ella cosa alguna en todo el Processo; Parej. *tit.* 1. *resolut.* 3. §. 3. *num.* 48. y con superior razon se hace innegable, considerando, que este asserto està hecho por un Jurisconsulto, prevenido, y solicitado por el Marquès, natural, y existente en aquellos Paìses, *ac per consequens* instruìdo

en

en la practica de Hechos, y Derechos Patricios; Parej. cum D. Salgad. Farin. *tit. 2. resol. 2. num.* 53. ibi: *Tot tantisque Doctoribus, non solum verum, etiam unico tantummodo asserenti consuetudinem hanc vigere in his Regnis credendum est. Et num. seq. quod maximè procedit cum nullus D. de contraria consuetudine testetur*: de lo qual, y la Instruccion dada à los Capellanes Mayores, y determinadamente à Don Gerardo de Vera *supra num.* 208. se prueba concluyentemente, que los Libros, ò Registros Matrimoniales nunca debieron, ni pudieron estàr baxo la custodia de los Capellanes del Exercito, sì solo en los Libros de la Secretarìa del Vicario General: y no haciendose en alguno de ellos mencion de este pretenso Matrimonio, es la prueba mas evidente, que se pudiera apetecer para convencimiento, no solo de que no se han substraìdo los Instrumentos de su justificacion, sino es de que nunca se contraxo tal Matrimonio; optimè Ursaya *dict. discept. 9. num.* 43. ibi: *Neque minus imperceptibilis est talis prætensa substractio::: dum habentur in promptu authentica Registra, & publica Archivia, in quibus omnes gratiæ, & privilegia, quæ à Sede Apostolica concessa sunt, punctualitèr registrantur; ex quibus nimis facile esset tale prætensum privilegium reperire, illudque in authentica forma exhibere, si illud in rei veritate concessum fuisset, ut de se patet. Excluso ex his titulo privilegii clari, & literalis, quod re vera videtur adeò evidens, ut vix aliquid evidentiùs dari posit*::: Aqui se le puede decir al Marquès con Seneca *lib. 7. de Benef. cap. 4. Volo videre, quomodo ex his laqueis, in quos tua spontè cecidisti, explicers*; respecto de que, ò dicho Capellan Mayor sentò, la Partida de este supuesto Matrimonio, ò no la sentò: si lo primero, còmo no se halla en el Libro Matrimonial del Exercito? Y si lo segundo, còmo se pudieron sacar Certificaciones por concuerda?

217 Sin que baste decir, como se dice, que Don Gerardo de Vera muriò tan pobre, que el Elector de Baviera lo enterrò de limosna; y que por la miseria, en que estaba constituìdo, no se le hallaron Papeles algunos, y que en ellos estària sentada la Partida de Desposorios. Valese el Marquès, para apoyo de igual ridiculo imperti-

tinente efugio, de un Testimonio dado por un Notario de Bruselas; en que se dà fee haver comparecido personalmente ante el citado Notario, Ana de Briet, y Don Pedro Petit, su hijo, en el dia 4. de Octubre de 1717. y declarado: *Que el difunto Don Gerardo de Vera, Obispo que fuè de Filadelpho, y Capellan Mayor de la Real Capilla de Borgoña, en la Corte de Bruselas, muriò de una apoplexìa en casa de los Declarantes, muy pobre, sin que despues de su muerte se hayan hallado Papeles, Registros, ni noticias algunas; de tal manera, que S. A. Electoral de Baviera ha dado algun dinero por via de limosna para los gastos Funerales de dicho difunto*: expressan el lugar donde fuè enterrado, y ofrecen ratificar con juramento dicha Declaracion, siempre que sean requeridos. (*Mem. num.* 95. & 96.)

218 Por quanto, siendo necessaria por Derecho probanza concluyente, y verdadera, para que se haga creìble la amission, ò pèrdida de qualquier Instrumento, Text. *in cap. Cum olim*, 12. *de Privilegiis*; & ibi Gloss. *leg. Si creditor*, *Cod. de Pignorat. act.* ibi: *Vel non probat manifestis rationibus se perdidisse.* Leg. *Testium*, Leg. *Sicut*, Leg. *Illatæ*, Leg. *Publicati*, *Cod. de Fid. instrum.* Menoch. *cons.* 354. *num.* 13. & 24. Mascard. *de Probat. concl.* 911. *num.* 8. Pacian. *cons.* 84. *num.* 13. Pareja cum plurib. *de Instrum. edit. tit.* 5. *resol.* 15. *num.* 7. & 9. y que en ella depongan Testigos de la mayor legalidad, è inteligencia en Papeles; en vista de que copulativamente se ha de justificar, en primero lugar, que el acto, que se controvierte, se celebrò, y despues, que sobre ello se otorgò Instrumento, expressando los Testigos individualmente su tenor, y el que estaba sin vicio, y en forma probante; y ultimamente, que se perdiò en tal determinada ruina, incendio, naufragio, &c. ut respectivè probant Barbos. cum innumeris *in Collectan. ad dict. cap. Cum olim*, *num.* 5. & 6. Pareja *ubi supra*, & ex eodem Barbosa *in tit.* 1. *resolut.* 3. §. 3. *num.* 162. ibi: *Quomodo autem testes deponere debent in amissione instrumenti latissimè, & plurimos congerens dixit Barbos. in Colectan. ad caput Cum olim*, 12. *de Privileg. num.* 5. *ubi tria necessario probanda esse advertit, actum scilicèt gestum, amissum instrumentum, & ipsius teno-*

rem.

rem. D. Gonzal. *in Notis ad caput Porrò, 7. de Privileg. num.* 1. *in fine*, ibi: *Adeò ut si testes proferantur ad comprobationem deperditi Privilegii, deponere debeant de amissione, & tenore, & quod sine vitio erat, dict. cap. Cum olim. Quæ praxis notanda est tàm à Judicibus, quàm Advocatis, quando agitur de comprobando instrumento deperdito.* Pluribus relatis Sacra Rota *in dict. decis.* 58. *à num.* 7. *part.* 10. *Recent.* ibi: *Quando enim quis intendit gaudere beneficio Scripturæ amissæ, debet ante omnia probare illam in rerum natura extitisse, eaque forma, ac tenore conceptam, ut si realitèr exhiberi posset, illi omninò profutura esset, deindè vero casu amissam fuisse, juxta textum in leg.* : : : *dicens, non sufficere, quod testes deponant instrumentum fuisse factum, sed exprimere debent sic fuisse scriptum, & sic fuisse lectum, aliàs non facerent fidem, infertque ideò necessarium esse, quod illi sint valdè periti, qui defectum instrumentorum, & literas Notarii rogati cognoscant* : : : *fuit responsum non sufficere ad hunc effectum, quod testes genericis illis, atque confusis verbis deponant Inventarium fuisse solemne, nisi facti seriem enarrent, ac solemnitates in eo adhibitas specialitèr enumerent, ut deindè judicari possit, an omnes ritè, rectèque fuerint servatæ.* Cum multis Borrell. *tom.* 2. *tit. ac numero Testium, num.* 29. ibi: *Testificari tamen testes debent locum, in quo fuit facta Scriptura, diem, mensem, & annum, & substantialia, quæ in simili Scriptura requirebantur intervenisse, & quod erat Scriptura sine falsi vitio, & deponere illius perditionem, ut post Matthæum* : : : No haciendo la referida Ana de Briet, y su hijo mencion alguna del Matrimonio que se disputa; ni afirmado, que vieron, leyeron, y reconocieron en los Libros de Don Gerardo escrita, y sentada su Partida; que en ella se contenia haverse desposado Don Sebastian, y Doña Inès en tal, ò tal casa, ò Iglesia, tal dia, mes, y año, ante tal Sacerdote, y tales Testigos; y que este Libro despues se quemò, ò por otro igual accidente se perdiò; no se alcanza el motivo, que haya tenido el Marquès para poner en los Autos semejante inutil impertinente declaracion: *Apud eos, qui rem gestam ignoraverunt, amissorum instrumentorum habita testatio, nihil ad probationem veritatis prodesse potest*, dixeron los Emperadores

Dio-

Diocleciano, y Maximiano en la *ley* 13. *Cod. de Fid. Instrument.*

219 Y mas quando fuera despreciable, aunque puntualmente se comprehendieran en ella todas las antecedentes circunstancias (no se advertirian); en vista de que ademàs de encontrarse hecha sin citacion de Parte, ante persona incompetente, sin arreglo à Interrogatorio, *in scriptis*, y sin ratificacion, *repetantur doctrinæ positæ supra numeros* 126. 128. & 136. se hizo sin juramento; cuyo substancialissimo, quanto insanable defecto, destituye, y priva absolutamente à los citados Testigos de toda fee, y credito (sucediendo lo mismo à Martin Merciël(*Mem.num.*172.), y Lamberto de Loxe(*Mem.num.*174.); que tambien depusieron sin juramento); Text. expressus *in cap. Nuper*, 51. *de Testib.* ibi: *Respondemus, quod nullius testimonio, quantumcumque Religiosus existat, nisi juratus deposuerit, in alterius præjudicium debet credi*; & in ejus Notis D. Gonz. *lit. G. num.* 6. ubi alia jura cumulat. Leg. 23. *tit.* 16. *part.* 3. ibi: *Otrosi decimos, que ningun Testigo no debe ser recebido sin juramento, ni valer su dicho*; & cum ea Regnicolæ omnes latè Farinac. *de Testib. quæst.* 74. *num.* 1. & 68. ubi quod nec fides personarum in maxima Ecclesiastica Dignitate constitutarum sine juramento probant Pax-Jordan. *tom.* 3. *Lucubr. lib.* 14. *tit.* 18. *num.* 595. cum his Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 28. *num.* 26. copiosè Fermosin. *de Probat. tom.* 1. *ad caput* 5. *Quoties, de Testib. quæst.* 3. *à num.* 1. ubi cum Menochio asserit, hoc esse Juris Divini; y con el Felino, Menochio, y Gutierrez, dice al *num.* 2. que ni el Sumo Pontifice puede remitir à los Testigos el juramento, ni dispensar en èl para que se les crea; y en el *num.* 3. previene con el Gail, Valense, y Farinacio, que aunque à las personas ilustres, y constituìdas en alguna superior Dignidad, se le acostumbre remitir, esto no se entiende en las Causas Matrimoniales.

220 Ademàs, de que si Don Gerardo era yà Obispo, quando muriò, còmo havia de tener en su poder los Papeles, y Registros, que debian estàr, y estaban Archivados en la Vicarìa General? Còmo, y para què efecto, havia

de

de retener, haviendo cessado en el empleo, los Papeles, y Registros, que debiò entregar, y entregò immediatamente à su successor, ò al Superior? Si todo quanto actuò, mientras fuè tal Capellan Mayor, en punto de Matrimonios de Militares, se halla annotado año por año en la Vicarìa General, como consta de la Certificacion presentada (*Mem. num.* 111. *y* 112.), quien no conocerà haver sido dolosa, y frustranea extravagancia buscar razon de este supuesto Matrimonio en casa de Ana de Briet? mediante à que, si el Marquès aprehendiò, que Don Gerardo de Vera, no obstante de haver cessado en el empleo de Capellan del Exercito, podia retener en su poder los Libros, y Registros de los Matrimonios de los Militares, debiò ocurrir al Inventario, que es forzoso se hiciesse por su muerte, por ser Obispo, bien por el Juez Eclesiastico, bien por el Colector de la Reverenda Camara, ad tradita per Mostazo *de Caus. piis*, *lib.* 8. *cap.* 14. *per tot.* pero còmo havia de ocurrir, si se halla haver huìdo de todos los medios, que eran propios, y regulares, y à que estaba obligado, para demostrar la qualidad, que ha deducido por unico fundamento de su intencion, por constarle muy bien lo ageno, y remoto, que se halla de ella! Repetenda dicta *supra num.* 168. *per tot.* & 59. Y quien, finalmente, no advertirà la inverosimilitud, con que dichos dos Testigos figuran, y suponen la muerte de un Obispo, y de un Capellan Mayor de la Real Capilla de Borgoña, en la pobreza, y miseria que expressan, repugnandolo la razon, y los mismos empleos, que obtenia?

221 Otra Carta se ha presentado escrita al Marquès desde Alicante por Don Fernando Moscoso, su fecha 4. de Enero de 717. en la qual le dice, que supiesse si vivia Don Joseph Casado, Canonigo de la Escala en Milàn, y Vicario General, que fuè del Exercito; Por quanto al dicho Vicario le havia manifestado el Don Sebastian, estando para morir, *que por el trance en que se hallaba, le declaraba como era legitimamente casado con la Madre de V. S.ª y que tenia un hijo de legitimo Matrimonio*: Y al tiempo que reconociò dicha Carta el Don Fernando

Mos-

Moſcoſo ; expreſſó, que havia ſido Ayudante Mayor del Don Sebaſtian en Milàn, *con cuyo motivo ſupo* (no dice, que eſtuvo preſente al lance, que và à referir, ni à quien lo oyò) *que antes de morir dicho Señor D. Sebaſtian, hizo llamar en Turìn al Vicario General del Exercito, y tambien à Don Diego de Concha Venegas, ſu Sargento Mayor, y à otros Cabos, y Oficiales, que no tiene preſentes ſus nombres, y apellidos; y en la preſencia de todos eſtos dixo, declarò, y manifeſtò à dicho Vicario General, como era caſado legitimamente, en faz de nueſtra Santa Madre Igleſia, con una Señora Flamenca, que nombrò ſu nombre, y apellido, del que no hacia memoria, por haverſele olvidado con el tranſcurſo del tiempo; y que de dicho Matrimonio teni un hijo, llamado Joſeph.* (*Mem. num.* 127. *cum tribus ſeqq.*) Cotejeſe el contexto de eſta Carta con el de la de Don Franciſco del Valle (ſobre que queda dicho), y ſe conocerà la viſible contrariedad, que entre sì tienen, ſuficiente, ſegun Ley, para la repulſa, y deſprecio de una, y otra; ad text. *in cap. Imputari*, 13. *de Fide Inſtrum.* Leg. 111. *tit.* 18. *partit.* 3. Leg. *Scripturæ*, *Cod. de Fid. Inſtrum.* cum multis Barboſ. *in Collectan. ad dict. cap.* D. Gonz. *ibidem*; D. Covarr. *lib.* 1. *Variar. cap.* 2. *n.* 2. cum innumeris Pareja *de Inſtrument. edit. tit.* 7. *reſol.* 5. *per tot.* Por quanto Valle (ademàs de no decir coſa alguna de eſta ideada Declaracion de Don Sebaſtian, como era regular, ſiendo ſu Criado, y que ſe hallò en ſu muerte) ſupone haver Inſtrumentos juſtificativos de eſte pretenſo Matrimonio; y Moſcoſo vincùla toda ſu prueba en la Declaracion verbal, que dice hizo Don Sebaſtian antes de morir, que es coſa muy diverſa.

222 Reflexioneſe con la debida atencion, ſi es compoſsible la certeza de igual Declaracion, con lo que al miſmo tiempo alega, y articùla el Marquès, de que el Matrimonio de ſus Padres fuè publico en Bruſelas, con combite de Amigos, y Parientes, que alli vivieron juntos *more conjugali*: que recibieron viſitas, y enhorabuenas: que fuè notorio à todo el Exercito, y Nobles: que en Eſpaña ſe trataron como tales caſados: que los padres, y hermanos del Don Sebaſtian tuvieron, trataron, y eſtimaron à la Doña Inès, como muger legitima del referido:

rido:

rido : que hizo Teſtamento ; en que declarò dicho Matrimonio , con todo lo demàs , que à eſte fin ha ponderado , y deducido en el Proceſſo : y ſe vendrà en clariſsimo conocimiento , de que quanto tiene propueſto , y deducido para deſmentir ſu ilegitimidad , es falſo , voluntariamente inventado , y ſupueſto , pura implicacion , y contrariedad , ac per conſequens quod tamquam contraria allegans , minimè eſt audiendus , juxta text. *in dict. cap. Imputari , de Fide Inſtrument. in cap. Solicitudinem* , 54. *de Appellat. & in cap.* 3. *cauſ.* 23. *quæſt.* 7. docet Menoch. cum plurib. *lib.* 2. *præſumpt.* 41. *num.* 2. D. Valenz. *conſ.* 123. *num.* 32. *& conſ.* 169. *num.* 33. *&* 87. D. Gregor. Lop. *in dict. leg.* 111. verbo *Ninguna* , & omnes DD. Por quanto no teniendo lugar la Declaracion , ſino es ſobre las coſas dudoſas ; Caſanate *conſ.* 17. *num.* 26. Surdus *conſ.* 192. *num.* 31. *lib.* 2. cum his , & aliis D. Salgado 2. *part. de Retent. cap.* 30. §. 5. *num.* 21. Carpio *de Execut. & Commiſſ. Teſtam. lib.* 2. *cap.* 5. *num.* 7. es repugnantiſsimo de Hecho , y por Derecho , que Matrimonio , que ſe ſupone tan ſabido , publico , y notorio , ſe declaraſſe por Don Sebaſtian , y con la exageracion *de por el trance en que ſe hallaba* , como Moſcoſo dice. Si eſte pretenſo Matrimonio ſe havia contraìdo in facie Eccleſiæ ; ſi nadie lo ignoraba ; ſi Don Sebaſtian , y Doña Inès havian , como marido , y muger , vivido publicamente : ſi havia Inſtrumentos legitimos de ſu contracto , que lo hacian evidente ; Cap. *Cum acceſiſſent , de Conſtit.* Cap. 24. *de Reſcript.* Cap. *Cum dilecti , de Donat.* con probanza probada , manifieſta , real , indubitada , y notoria , pleniſsimè Pareja *de Inſtrum. edit. tit.* 1. *reſolut.* 2. §. 2. *à num.* 5. ibi. num. 7. *Inſtrumentum authenticum , de quo noſtra eſt diſceptatio , facit plenam probationem, probatam , evidentem , ac manifeſtam , realem , indubitatam, & notoriam , adeò ut neque diſceptatione fori indigeat , habet enim vim deciſionis cauſæ , & ex eo fundatur intentio* , por ſer los mas fieles perpetuos Teſtigos de los actos humanos ; y aſsi dixo Caſiodoro *lib.* 11. *Variar. cap.* 33. *Eſt Scriptura humanarum actuum ſervans fidele Teſtimonium , præteritorum loquax , oblivionis inimica* , apud D. Valenz. *conſ.* 102. *num.* 94. y ſi , como ſe figura , acababa de

de hacer, y tenia hecho Teſtamento, en que expreſſaba dicho Matrimonio, y la procreacion legitima del Marquès, como èl miſmo lo ſupone, y articùla (*Mem. n.*350.); es eſtrañiſsima, violenta, y à todas luces inveroſimil, la citada ſupueſta verbal Declaracion; quia rei ſatis demonſtratæ fruſtra additur demonſtratio: Text. *in leg. Continuus,* 137. §. *Illud, ff. de Verbor. obligat.* Docet Tiber. Decian. *reſponſ.* 83. *num.* 11. *Volum.* 3. *Et ſuperfluum eſt privatum Teſtimonium, cum publica monumenta ſufficiant*, ut ait Imperator Zeno *in leg.* 31. *Cod. de Donat.*

223 Junteſe à lo dicho los hechos conſtantes de haver ſolicitado el Don Sebaſtian con el Cura de Santa Maria de Madrid (*Mem. num.* 121.), que annotaſſe en los Libros de aquella Igleſia, que no eſtaba caſado con Doña Inès, y que el Marquès era ſu hijo natural: la reſpueſta, que antes de partir à la Campaña de Milàn diò al recado, que le embiò ſu Padre con Don Antonio Zavala (*Mem. num.* 380. *y* 381.): y el de haver otorgado en Turìn el Teſtamento Militar, cuya copia ſe halla en eſtos Autos, y ſobre cuyos particulares dexamos dicho en los *numeros* 95. *&* *ſeqq.* 108. *&* 110. y ſe convencerà mas, y mas ſer falſo quanto expreſſa dicho Don Fernando Moſcoſo; y que el Don Sebaſtian no hizo, ni pudo hacer la Declaracion, que en la citada Carta ſe menciona, ni el Teſtamento, que ciegamente ſe articulò en la 15. Pregunta de ſu Interrogatorio. (*Mem. num.* 350.)

224 Regiſtrenſe (ademàs de lo que và expueſto) los dichos de quantos Teſtigos depuſieron en razon de eſta ſupueſta Declaracion, y Teſtamento; y ſe hallaràn individuales convencimientos, aſsi de ſu falſedad, como de ſu Repulſa: Por quanto el Don Fernando Moſcoſo eſtà manifieſtamente contrario; en viſta de que en la Carta de poſitivo aſſegura al Marquès, que Don Sebaſtian havia declarado ante el Don Joſeph Caſado, como eſtaba caſado legitimamente con la Doña Inès, por ſer preciſa equivalencia à la expreſsion *con la Madre de V. S.ª* de que ſe vale; y en el reconocimiento de dicha Carta dice, que havia declarado *eſtàr legitimamente caſado, en faz de nueſtra Santa Madre Igleſia, con una Señora Flamenca, de cuyo*

nom-

nombre, y apellido no hace memoria; que es una expresion generica, y confusa, adaptable à la Doña Inès, y à otra qualquiera Flamenca: con que sabiendo este Testigo, que Doña Inès era la Madre del Marquès, como lo insinùa su Carta, es visible contrariedad, que por escrito afirme ser la referida à quien Don Sebastian declarò por su muger, y que despues, deponiendo con juramento, lo ignore; por lo que tamquam falsus repelendus est, ut postea dicemus.

225 Don Fernando Penacho (*Mem. num.* 201.) declarò, que havia oìdo decir à Don Joseph Casado, su Tio, que Don Sebastian estaba casado legitimamente con una Señora Flamenca, y que de su Matrimonio tenia hijos; y *que en esta creencia estuvieron el Testigo, y su Tio, quien assimismo le dixo: que estando Don Sebastian Pimentèl proximo à morir, le havia dexado comunicado lo referido, para que lo publicasse.* De suerte, que por lo tocante à Testamento nada dixo: por lo que mira à si Don Sebastian estaba, ò no casado con Doña Inès, como Testigo de credulidad, nada prueba; Text. *in cap. Tertio loco, de Præsumpt.* Leg. *In summa*, §. *Idem labeo, ff. de Aqua pluv. arcend.* Afflict. *Decis. Neapol.* 381. *num.* 7. *& decis.* 307. *sub* 25. Abbas, & Felin. *in cap. Quoties, de Testib. num.* 10. Hondedæus *cons.* 15. *num.* 26. *volum.* 1. cum innumeris Borrell. *in Summ. Decis. titul.* 16. *de Testium Miscellan. à num.* 28. & in propriis terminis Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 2. *num.* 154. ibi: *In causa autem gravissima, qualis reputatur Matrimonialis, testis deponens de credulitate nihil probat*; y por lo que hace à la supuesta Declaracion del Don Sebastian, està contrario con Moscoso; respecto de que este la supone hecha paladinamente ante muchos Oficiales, llamados, y convocados para el caso: y Penacho assegura de oìdas à su Tio, que à este se lo dexò comunicado, para que lo publicasse, que indìca haver sido encargo secreto, juxta speciem text. *in leg. Teopompus, ff. de Dote prælegat.* Y si aqui se buelve à reflexionàr la publicidad, que de este Matrimonio vocèa el Marquès, el mandar su Padre publicar lo que todos sabian, y era tan comun, quid aliud esset, nisi concessio Solis in mense Augusti,

gusti, ut in non penitùs dissimili casu, ait Cardin. de Luca *de Relation. Roman. Cur. Forens. discurs.* 46. *num.* 62. *in fine.*

226 Con lo que concurre, que deponiendo estos dos Testigos de oìdas à Don Joseph Casado, que yà havia muerto, son despreciables; expressè idem Ursaya *tom.* 6. 1. *part. discept.* 11. *num.* 16. ibi: *Quod non constet de hac re patet ex eo, quia tres testes, qui de hoc Matrimonio deponunt, ut ex Summario liquet, omnes sunt de auditu, & à quibus audierunt, ajunt esse mortuos: unde dici hic potest cum Augustino:* Dormientes testes adhibes? Verè tu ipse obdormisti. *Et cum certi juris sit, testes de auditu non probare ex text. in leg. Testium, leg. Sola,* 4. *Cod. de Testib. Innocent. & communitèr scribentes in capit. Præterea, & capit. Causam quæ, eodem titul. benè sequitur prædictas depositiones nihil ad rem eficere.*

227 Doctrina, que igualmente milita, respecto de los demàs Testigos, que han depuesto en este Pleyto à favor del Marquès de oìdas, aplicadas con toda malicia à personas muertas; entre los quales son, Don Manuel Joseph Ossorio (*Mem. num.* 250.), y Don Pedro Gonzalez (*Memor. num.* 251.), quienes afirman, que oyeron decir al Conde de Grajàl (yà muerto) que Don Sebastian se havia casado con la Doña Inès; sin embargo de que quando, para repulsa, y desprecio de estas Deposiciones, no bastàran, como bastan, los solidissimos irrefragables fundamentos de Hecho, y de Derecho, que se han referido, y evidentemente excluyen la certeza del contracto, ò celebracion de este imaginado Matrimonio; fuera, y es suficiente para ello, la Deposicion del Conde de Puñonrostro (*Mem. num.* 368.), quien dice, que haviendo passado à Flandes, despues de haverse venido à España Don Sebastian, estuvo de Guarnicion con su Tercio en la Plaza de Malinas, donde vivia el Conde de Grajàl, con quien tuvo intima amistad; el que refiriò en confianza al Testigo repetidas veces, *que el citado Matrimonio lo havia executado un Criado seglar de Don Sebastian, ò Soldado de la Compañia de las Guardias, de que era Capitan, fingiendo ser Capellan de dichas Guardias*: la de Don Celedòn de Arroytia,

Pres-

Presbytero (*Mem. num.* 378.), quien, por haver estado sirviendo 28. años en las casas de los Marqueses de Pobar, y Malpica, dice, que llegò à endender por las Cartas, que el Marquès de Castañaga, Governador, y Capitan General, que entonces era de los Estados de Flandes, escrivia al Padre de Don Sebastian, *que le instaba continuamente, para que diesse providencia, de que su hijo Don Sebastian saliesse con la brevedad possible de aquellos Països, por quanto se havia empeñado con una Señora, con apariencia de Matrimonio; y que llegado à entender por los Parientes de ella el engaño, podia peligrar la vida de dicho Don Sebastian*: la Declaracion Testamentaria de Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, sobre que queda dicho: la Deposicion de Don Joseph Pinedo, Presbytero, y Abad de Beneficiados (*Mem. num.* 388. *&* 399.), *quien expressa, oyò decir de publica voz, y fama, que esta boda la executò Don Sebastian en Flandes ficticiamente*: y finalmente la de Don Pedro Fernandez de Soria, Cura de Santa Maria de Madrid, Testigo presentado por el mismo Marquès (*Mem. num.* 121.), sobre la que queda dicho *supra à num.* 103. *& præcipuè* 104.

228 Don Carlos Habet (*Mem. num.* 353.), examinado sobre el contenido de dicha 15. Pregunta, en punto de la figurada Declaracion hecha por Don Sebastian al tiempo de morir, no dixo palabra; en quanto al Testamento dixo, que lo oyò decir à Theodoro Matellìn, Criado antigùo del Consejero Brovchoven: con que no resultando del Processo la menor enunciativa, para venir en conocimiento de quien fuesse el citado Theodoro; no pudiendo haver relativo, adonde no consta del substantivo; Fermos. *ad Rubric. & tit. de Fid. Instrument. quæst.* 2. *num.* 27. nada prueba este Testigo, como referente à una persona incierta, y hasta oy ignorada, per tradita *supra num.* 190. *usque ad* 192. Ademàs, de que no haviendo estado en Turìn este Theodoro al tiempo que muriò Don Sebastian, ni sido alguno de los que se suponen convocados para hacer la ideada Declaracion, es forzoso, que el Habet sea Testigo de oìdas de oìdas, que no se atiende, ut est notissimum, & apud omnes inconcusum; Rota *decis.* 16.

num.

num. 39. *part.* 19. *Recent.* Urceol. *Decis. Florent. decis.* 31. *num.* 11. y queda dicho *supra num.* 226.

229 Benito Falcòn (*Mem. num.* 354.) dixo con la mayor animosidad, que havia oìdo el contenido de la citada Pregunta à muchas personas, *de cuyos nombres no se acordaba*, por lo que nada prueba; Fermosin. *in cap. Licet ex quadam*, 47. *de Testib. quæst.* 1. *num.* 22. ibi: *Et addo hic, quod si testis interrogetur, à quibus audiverit, & respondeat se non recordari, nihil probat, ut ait Bart. in Leg. De minore, §. Plurimum, num.* 23. *ff. de Quæst. & talem Authoris nominationem proprio nomine fieri debere videtur voluisse Curtius Junior in cons.* 17. *lib.* 1. *num.* 2. *Auditu, fol.* 265. *num.* 33. *imò & fol.* 257. *num.* 8. *fol.* 265. *num.* 31. *quod adhuc si testis non interrogetur, debeat nominàre eos, à quibus audiverit, ut consulendo scripserunt Aretin. cons.* 73. *incipit diligentèr, & maturè consideratis, col. penult. num.* 11. *Natta cons.*170. *num.* 5. *cum aliis Farinac. supra num.* 78. *Pacianus dict. lib.* 1. *de Probat. cap.* 9. *num.* 37.

230 Sucediendo lo mismo à Francisco Ximenez (*Mem. num.* 356.); pues aunque diò por autor de sus oìdas al Don Francisco del Valle, no es suficiente; debiendo haver demostrado à lo menos dos personas; idem Fermos. *ubi supr. num.* 20. en donde reprobando el sentir del Farinacio, ita ait: *Illi Doctores à se relati loqui videantur in teste, qui aliquos nominat in Authores, & sic plures quam unum, quia tunc valet testimonium si addat, & à pluribus aliis, quorum nomina non recordantur, & sic quando unum tantum nominat, contrarium voluerunt Mascard. de Probat. lib.* 1. *concl.* 104. *num.* 11. *Hypolit. Riminald. in cons.* 222. *num.* 28. *lib.* 2. *Ex Cornelio, quem allegat in cons.* 78. *lib.* 3. cum innumeris Borrell. *in Summa Decis. tom.* 2. *tit. de Testium auditu, num.* 42. ibi: *Nono intellige, testes, qui dicunt audivisse, & auditu testificantur, dicere oportere, à quibus personis id audiverint, & de pluribus dicant audivisse, saltim à duobus Testibus, & ipsos nominent, aliàs ipsos non probare.* Fuera de que se acreditan de inverosimiles las citadas oìdas al Don Francisco del Valle, no haviendo hecho mencion alguna de ellas su muger Doña Cathalina Beltràn, como era regular, per ea quæ diximus *supr. num.* 194.

231 Y tambien à Don Francisco Fernandez (*Mem. num.* 357.); sì bien para la repulsa de este Testigo se alegan otras especiales circunstancias, como son, el que dando por autor de sus oìdas al Licenciado Manjon, examinado este, nada dixo de tal Testamento, y Declaracion de Don Sebastian (*Mem. num.* 190.); y el estàr contrario con los demàs Testigos, respecto de afirmar, que la citada supuesta Declaracion la hizo Don Sebastian por escrito, suponiendo el Moscoso, y Penacho, articulando el Marquès, y dando à entender los demàs, que han depuesto sobre este particular, que fuè verbal, dissertè Thom. Gramat. *in dict. cons.* 26. *num.* 20. Mascard. *de Probat. concl.* 1368. *num.* 1. *tom.* 3. D. Valenz. *cons.* 163. *num.* 75. Ademàs, de que la falsedad de estos dos Testigos Ximenez, y Fernandez, queda patentemente convencida *supra à numer.* 190. *&* *sequentibus.*

232 Todos los demàs Testigos (à excepcion de Fray Joseph Magàn, de quo statim dicemus) se remitieron à los Papeles, *que sobre ello huviesse* (*Mem. num.* 358.): en cuya atencion, si igual absoluta indefinida referencia se concreta, como es preciso, à los legitimos Instrumentos, que se hallan en el Processo, en razon del contracto, y celebracion de este supuesto Matrimonio, y de la disposicion ultima del Don Sebastian, como son las Annotaciones puestas por el Obispo de Antuerpia en su Archivo, y Libro Baptismal de la Parrochial de Rumps, el Papel que Don Sebastian entregò al Cura de Santa Maria de Madrid, para que lo annotasse en los libros de aquella Iglesia, las Certificaciones de la Vicarìa General de Malinas, y de los Curas de Namùr, y Bruselas, el Testamento, y Declaracion de Don Pedro Pimentèl, y el que otorgò en Turìn el mismo Don Sebastian; convenciendose por ellos manifiestamente, que no huvo tal Matrimonio, y que assi lo declarò en su ultimo Elogio Don Sebastian; resulta, que dichos Testigos estàn contra producentem, y que prueban plenamente contra el Marquès, ut ultra dicta *supra num.* 104. Docet cum pluribus Sarmiento *lib.* 3. *Select. cap.* 11. *num.* 8. Paris. *cons.* 88. *num.* 12. *vol.* 3. cum pluribus aliis D. Valenz. *cons.* 121.

num.

num. 149. *& seq.* Y si dicha referencia se aplica, y entiende de Papeles pertenecientes al ideado Testamento, y Declaracion, no pareciendo, ni haviendose presentado estos, nada prueban à su favor los citados Testigos, ut præter dicta *supra num.* 201. Docet cum Barthulo, Baldo, Paulo Castrensi, Rolando, & Cœphalo, D. Valenz. *cons.* 83. *num.* 121. *&* 122. ibi: *Nam testes producti non concludunt, & se remittunt litium actis, quæ non sunt producta::: Et non probat, qui se refert ad acta, de quibus non constat.* Noguerol *allegat.* 20. *num.* 114. ibi: *Non probant, nisi Scriptura, sive Liber exhibeatur, exhibitis verò, nihil ampliùs, quam in his est, testes probant.*

233 Fray Joseph Magàn declarò (*Mem. num.* 355.), que estando hospedado en el año de 94. en casa del Marquès de Malpìca Don Antonio Pimentèl, con el motivo de haverse dicho en aquella ocasion, que havia venido el Testamento de Don Sebastian Pimentèl, le preguntò, que què contenia: y que entonces le dixo dicho Marquès, que declaraba al Don Joseph por su hijo natural; y que sacò un Papel, que dixo ser el referido Testamento; pero que llegandose con curiosidad à leerlo, el Marquès no se lo permitiò, antes sì doblò, y guardò dicho Papèl; y que quedandose en la Sala con la Marquesa Doña Josepha Gonzaga hablando sobre lo referido, le havia dicho: *Padre, todos los dias estoy persuadiendo à mi marido, para que, pues à nosotros no nos importa, dexe gozar à cada uno lo que Dios le diò; pues si nosotros tenemos hijos, son primero que Don Joseph (hablando por Don Joseph Pimentèl); y aunque no lo fueran, es primero el alma, y la conciencia, que todos los bienes: y siendo, como es hijo legitimo de Don Sebastian, no sé para què quiere andar en estas cosas, por lo que no nos importa*; pero igual temeraria deposicion es à todas luces despreciable, falsa, inverosimil, y repugnante; como se convence: lo uno, porque este Testigo es unico, y singular en todo quanto dixo; y asi nihil probat, ut est inconcusum apud omnes, & præter dicta *supra num.* 140. docent plena manu Borrell. *in Summa, tom.* 2. *tit.* de *Testium singularit. à n.* 1. & Fermos. *in cap.* Tam *literis*, 33. *de Testib. quæst.* 1. *per tot.*

234 Lo otro, porque declarando, que el Marquès Don Antonio le expressó, que Don Sebastian havia hecho Testamento, y declarado en èl por su hijo natural al Marquès, està claramente contra producentem, & contra ipsum plenè probat, ad tradita *supra num.* 232: Lo otro, porque el que Don Sebastian no hiciesse el Testamento, que el Marquès supone, sino es el que se halla en estos Autos, y el Marquès Don Antonio manifestò à este Testigo, se evidencia, assi por los repetidos constantes hechos, que se han expressado, absolutamente exclusivos de este pretenso Matrimonio, y consiguientemente del figurado Testamento del Don Sebastian, los que, constando del Processo, hacen notoria la injusticia del Marquès, y la falsedad, assi de este, como la de quantos Testigos han de depuesto à su favor en esta Causa; Text. *in cap. Bonæ, de Postulat. Prælat.* Cap. final. *de Cohabit. Cleric.* Cap. *Cum olim*, 24. *de Verb. sign.* Leg. *Quoties, de Probat.* cum plurib. D. Valenz. *cons.* 189. *num.* 15. D. Hontalva *de Jur. supervenient. quæst.* 23. *num.* 19. Tiraquell. *de Retract. Lignag.* §. 36. *gloss.* 2. *num.* 44. ibi: *Acta enim sunt, quæ rem detegunt, & notoriam, ut nostri loquuntur, & manifestam faciunt*; como por la Deposicion de Don Zeledòn de Arroytia, Presbytero (*Mem. num.* 383.), quien de hecho propio afirma, que viò, y leyò muchas veces la Declaracion original, que Don Sebastian hizo en Turìn al tiempo de morir, y que en ella declaraba lo mismo, que se relaciona en la Copia, que se halla en estos Autos, que era no estàr casado con la Doña Inès, y ser el Marquès su hijo natural, suplicando al Rey (nuestro Señor) fuesse servido de legitimarle: cuya Deposicion sola, aun quando no estuviera, como està, tan roborada, y afianzada, por ser de Testigo desinteressado de hecho propio, hacia plena probanza; en cuyos terminos refiere el Antonio Fabro una Decision del Senado de Saboya *in suo Codic. lib.* 4. *tit.* 15. *de Testib. definit.* 35. ibi: *Evenit, ut unius testis solius testimonium admittendum sit, nimirùm testantis de facto proprio, & de negotio, cujus nihil sua intersit, uter ex Litigatoribus vincat, & ita Senatus censuisse*: Otra del de Lisboa expressa Alvar. Pegas *Resolut. Forens.*

1. *part. cap.* 3. *num.* 700. *pagin.* 213. tenet D. Vela *dissert.* 38. *num.* 78. Tiraq. *de Retract.* §. 1. *gloss.* 14. *num.* 47. D. Valenz. *cons.* 58. *num.* 2. & *cons.* 102. *num.* 83. Noguerol *allegat.* 10. *num.* 22. & *seq.* Menoch. *de Arbitrar. cas.* 99. *num.* 12. D. Larrea *allegat.* 48. *num.* 13. *in fine.* Y mas quando se funda en la concluyentissima razon *de haverlo visto, y leìdo en muhas ocasiones*, que es quanto se puede apetecer en semejantes Testigos; y assi dixo el Baldo *in cap. Cum causam, num.* 16. *de Testib. Qui deposuit de visu, non est ulteriùs interrogandus de causa scientiæ, quia sufficit semel esse responsum; nam qui dicit, quod vidit, duo dicit; scilicet veritatem possessionis, & scientiam ejus per visum, nam cum nulla alia causa esse posit sui dicti, nisi quia vidit, non est ulteriùs quærenda ratio communis, videlicèt, quare vidisti, quia per causam non augetur sensus.*

235 Lo otro, porque si Don Sebastian huviera hecho el Testamento, que el Marquès voluntariamente ha fomentado, se huviera remitido à la Dona Inès su Madre, como era propio, regular, y verosimil, y no à Don Antonio Pimentèl, como se supone remitido: luego atendiendose en las Probenzas unicamente lo verosimil, y no lo que es possible; D Castillo *lib.* 5. *Quotid. cap.* 63. *num.* 13. ibi: *Verisimilia sunt, quæ dant spiritum, & esse cujuslibet dispositionis interpretationi, & conjecturis, in quibus inspicitur, non quod possibile est, sed quod est verisimile.* Expressiùs Tiraquell. *in Præfat. Leg. Si unquam, Cod. de Revocand. Donat. num.* 48. *in fine*, ibi: *In probationibus, non quod possibile est, sed quod est verisimile, est inspiciendum*; resulta claro, que Don Sebastian no otorgò otro Testamento, que el que expressa Don Zeledòn de Arroytia, y se halla en estos Autos.

236 Lo otro, porque dicho Fray Joseph Magàn està ex diametro contrario con lo que depone Sebastian de la Torre, Testigo tambien del Marquès, quien declarò, que estando en la Villa de San Martin de Valdepusa el Don Antonio Pimentèl, Marquès de Malpìca, le oyò, que dixo à Juan de Arroyo, su Mayordomo: *A este niño, si yo muero, le toca el Marquesado de Malpìca, cuyo niño era el Don Joseph Pimentèl* (*Mem. num.* 212.); entre cuyas Deposicio-

ſiciones ſe advierte deſde luego la mas patente ſingularidad obſtativa, que irrefragablemente convence la falſedad de uno, y otro Teſtigo, ut infra fundabimus; por quanto à ſer cierto, ò poſsible aſſentir à la indigna ſoſpecha de haver el Marquès Don Antonio ocultado el Teſtamento figurado del Don Sebaſtian, y ſubplantado otro diſtinto en ſu lugar, con el fin de que no pudieſſe conſtar de la legitimidad de ſu Sobrino, y privarle por eſte medio de los derechos à eſtos Mayorazgos, como el Marquès ſin reflexion alega, y Magàn temerariamente indìca: còmo, y para què al miſmo tiempo havia de eſtàr vociferando, que era el immediato ſucceſſor en ellos, como declara el Sebaſtian de la Torre? Y ſi pudiera (que no puede) imaginarſe ſer cierto, que dicho D. Antonio, ſin embargo de que vivia ſu hermano Don Manuel, y en quien, por ſer mayor que el Don Sebaſtian, por ſu muerte ſin ſucceſsion, recaìan, como recayeron, dichos Mayorazgos, publicaba, què pertenecian immediatamente al Marquès, como ciegamente depuſo el Sebaſtian de la Torre; còmo, y para què havia de ocultarle los Inſtrumentos juſtificativos de iguales Derechos?

237 Y lo principal, porque la expreſsion, que dicho Fray Joſeph, con el mayor arrojo, declara haverle hecho la Marqueſa Doña Joſepha Gonzaga, es incierta, falſa, y ſupueſta; como ſe convence à todas luces por los Teſtamentos de dichos Don Antonio Pimentèl, y Doña Joſepha Gonzaga ſu muger, que ſe han preſentado, juntamente con otros Inſtrumentos, por Don Antonio Franciſco Pimentèl, deſpues de viſto eſte Pleyto, y mandadoſe por la Sala tener preſentes para ſu determinacion; en viſta de que haviendo dado el Marquès Don Antonio Poder para teſtar à la referida ſu muger, y con efecto eſtà otorgado el Teſtamento de dicho ſu marido, y en èl hecho varias declaraciones, no tomò en boca al Don Sebaſtian, ni à Doña Inès, ni tampoco à ſu hijo Don Joſeph, ni dixo palabra ſobre la ocultacion de Papeles, de que ſe intenta voluntariamente hacer cargo al citado ſu marido: practicando lo miſmo en el que por sì otorgò en Diciembre de 1709. y baxo cuya diſpoſicion muriò, y en

en el que no hizo la menor mencion de Doña Inès, y su hijo, haciendola en la Clausula de Legados de todos sus cuñados, hermanos, y sobrinos, entre quienes mandò repartir las alhajas, y pinturas, que la Condesa de Paredes su hermana, y à quien instituyò por heredera, tuviesse por conveniente; pues si no es presumible de ningun Catholico, el que olvidado de su salud eterna, quiera morir en pecado, como lo supone la Sacra Rota *decis.* 294. *part.* 14. & *in decis.* 391. *num.* 7. *part.* 17. *Recent.* docet Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 14. *num.* 94. y dexamos latamente probado con repetidas authoridades en los *numeros* 109. & 117. à las que añadimos la del texto expresso *in leg. final*, *Cod. ad Leg. Juliam repetund.* còmo es possible imaginar de la christiandad, y notorias circunstancias del Marquès Don Antonio, que si huviera ocultado el Testamento de su hermano Don Sebastian, ò cooperado por algun medio en perjuicio de los derechos de su sobrino (sin embargo de que no es possible discurrir, ni aun el mas remotissimo motivo, que lo pudiera mover à tan indigna accion) huviera omitido (siendo cosa tan grave) declararlo en la hora de su muerte, en la que todos los que desean salvarse, procuran limpiar, y descargar su conciencia, D. Valenz. *cons.* 102. *à num.* 98. aun de las mas leves imperfecciones? Por lo que dixo el Æneas Roberto *lib.* 1. *Rer. judicat. cap.* 3. *pagin.* 29. *Qui pius est, & christianus, opportunè omnibus conscientiæ suæ Nevis ante decessum mœderi cogitet*: y en la que ni son verosimiles fraudes, y menos usurpaciones de lo ageno? Sequitur idem Robertus: *Non est ergo verosimile, morientem in ipso mortis imminentis periculo de fraude cogitare. Quis enim adeò impius est, & salutis suæ immemor, qui eò profecturus, ubi proponitur aut æternum premium, aut sine fine tormentum, velit posthuma quadam improbitate vel aliena rapere, vel contra Leges de rebus suis in fraudem hæredum disponere?* Y mas quando no es presumible estuviesse olvidado el Marquès Don Antonio de un hecho propio (à ser cierto), y de tanta gravedad, y consideracion; ad text. *in cap.* 32. *de Sentent. excommunicat.* ibi: *Nisi grave fuerit, & notabile factum*, ubi Glossa, & communitèr Canonistæ *in leg.* 7.

ff.

ff. ad Vellejanum, ubi Gloss. *liter. S.* Leg. *fin.* §. 1. *ff. Pro Socio*, Leg. 3. *ff. de Jur. & fact. ignorant.* Mascard. *conclus.* 1127. *num.* 26. D. Gregor. Lopez *in leg.* 14. *tit.* 29. *partit.* 3. *gloss.* 1. cum pluribus D. Valenz. *cons.* 121. *num.* 136.

238 Y caso que lo agudo, y molesto de la enfermedad no le huviera dado lugar para declararlo, ni para comunicarlo à su muger Doña Josepha Gonzaga, siendo esta sabidora de lo referido, como siniestra, y voluntariamente figura dicho Testigo; còmo lo havia de passar en silencio, no solo en el Testamento, que en su nombre hizo, sino es tambien en el suyo, haciendose con igual taciturnidad complice, y defensora de la figurada ocultacion? Pues como dice el Sumo Pontifice Inocencio *in cap. Error*, 3. *distinct.* 83. *Nec caret scrupulo societatis occultæ, qui manifesto facinori desinit obviare*: y el Blesense *Epist.* 146. ibi: *Ipsa taciturnitas ejus præsumitur ad consensum: & dissimulatrix patientia societatis occultæ scrupulo non carebit.* Si se hallaba obligada à exonerar la conciencia de su marido, no solo como Apoderada, y Comissaria de su Testamento, como està claro, sino es tambien por ser su heredera; Pet. Barbos. *in leg.* 15. *ff. de Judiciis*, *à numer.* 142. còmo es imaginable, que faltando al cumplimiento de tan precisa, quanto estrecha obligacion, quisiesse morir con la suya igualmente gravada? Donde es creìble de una Señora tan ajustada, y temerosa de Dios, que si fueran ciertas las palabras que dicho Testigo, faltando patentemente à la Religion del juramento, refiere, dexasse de aplicar el oportuno remedio, teniendolo en su mano? Si, aunque siempre acusa, y arguye la conciencia, doctè cum multis Agust. Barbos. *Vot. Decis. Canonic. lib.* 2. *vot.* 17. *num.* 23. principalmente al tiempo de morir todos son sustos, miedos, temores, y desconfianzas, nacidos de la estrechissima cuenta, que de toda nuestra vida se ha de tomar en el Supremo Eterno Tribunal; Robert. *ubi supra*, *pagin.* 28. ibi: *Itaque quisquis viciniam mortis attingit, & ad summum illud Divini Numinis Tribunal propediem accessurum se præsumit, solet ad omnia pavere, pallescere, & pio metu horrere. Instat judicii illius dies, in quo om-*

omnis anteactæ vitæ ratio reddenda est, & coram eo Judice causa peroranda, cui nihil occultum est, & apud quem probationum seu defectus, seu incertitudo nullam effugii spem dabit; còmo havia de despreciar al morir la manifestacion de la figurada ocultacion, quien (se dice) que en salud la aconsejaba, persuadìa, solicitaba, y conocia *ser primero el alma, y la conciencia, que todos los bienes*?

239 Y si à vista de estos dos Testamentos, nuevamente presentados, resulta el mas innegable convencimiento de la temeridad, y falsedad, asi del citado Fray Joseph Magàn, como de los demàs Testigos, que depusieron sobre la referida 15. Pregunta del Marquès, en la que voluntariamente se articulò, que Don Sebastian havia hecho el Testamento, y Declaracion, que alli se figura: què dirèmos, à vista tambien de la Declaracion Testamentaria de Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, referida *supra num.* 115.? Què dirèmos, à vista de los Testamentos de Don Joseph Pimentèl, y Doña Francisca de Zuñiga, Padres de Don Sebastian, que tambien se han presentado, despues de visto este Pleyto? Respecto de no hacerse en ellos la mas leve mencion del Marquès, ni de su Madre Doña Inès; por cuyo hecho se viene en clarissimo conocimiento, de que no estimaban, ni conocian à la Doña Inès por Nuera, ni al Marquès por su Nieto legitimo; y mas quando se halla, que uno, y otro nombran à su hijo Don Sebastian como soltero, y que dexan respectivamente Mandas, y Legados à sus dos Nueras Doña Josepha Gonzaga, y Doña Ana Maria Idiaquez, casada la primera con Don Antonio, y la segunda con Don Manuel Pimentèl. (advirtiendo, que como consta de Certificacion, que tambien se ha presentado, el Don Manuel casó con la Doña Ana Maria por Febrero de 692. en cuya ocasion yà havia muerto su Madre Doña Francisca de Zuñiga, pues su Testamento se halla otorgado en fuerza de Poder, que diò à su marido Don Joseph Pimentèl, en Abril de 691. y por tanto no se hace en èl mencion de dicha Doña Ana Maria Idiaquez) Y se evidencia asimismo, que no haviendo estado los Padres de Don Sebastian, ni aun en la falsa creencia de estàr casado

di-

dicho ſu hijo con la Doña Inès, como lo manifieſtan ſus Teſtamentos, no es imaginable le dieſſen el tratamiento, y eſtimacion de Nuera; y por conſiguiente, que es falſo, y repugnante quanto en razon de ello ſe articulò por el Marquès en la nona Pregunta de ſu Interrogatorio. (*Mem. num.* 283.)

240 Què dirèmos, à viſta del Teſtamento (que tambien ſe ha preſentado, viſto yà eſte Pleyto) de Don Manuel Pimentèl, Marquès de Malpìca, y por cuya muerte ſe ſuſcitò el preſente litigio, declarando expreſſamente, en una de ſus Clauſulas, que en caſo de morir (como muriò) ſin ſucceſsion, recaìan eſtos Eſtados en ſu hermano Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, Padre de Don Antonio Franciſco Pimentèl? Suponiendo deſde luego, que aunque las Declaraciones de los poſſeedores de Mayorazgos ſean de ſumo aprecio, por conferir à la perſona, en cuyo favor ſe hacen, qualidad prelativa, maximè ſiendo veroſimiles, ut cum pluribus tenet D. Molina *de Hiſpan. Primog. lib.* 1. *cap.* 8. *num.* 38. Barboſ. *lib.* 1. *vot.* 7. *num.* 26. no ſe vale al preſente Don Antonio Franciſco Pimentèl de la que à favor de ſu Padre hizo ſu Tio Don Manuel, ſino es para mayor relevante comprobacion de lo que ſe và fundando: Por quanto conſtandole al Don Manuel, que ſu hermano Don Sebaſtian fuè mayor, que Don Pedro Pimentèl, y que havia dexado un hijo: haver pueſto en ſu Teſtamento la Clauſula, *Pido, y ruego al Señor Marquès de Mirabèl, mi hermano, en quien recae el dicho Eſtado, ſi yo murieſſe ſin ſucceſsion* (ſigue haciendole cierto encargo, y recomendacion), què otra coſa fuè, ſino es tener, declarar, y reconocer al Marquès por hijo ilegitimo de ſu hermano Don Sebaſtian? Si no eſtuviera en pleno conocimiento (como perſona que havia eſtado en Flandes) del empeño, que dicho ſu hermano tuvo con la Doña Inès, y de que nunca contraxeron Matrimonio, què le havia de haver ocaſionado el no reconocer à ſu hijo por immediato ſucceſſor en ſus Eſtados, ſino es el defecto de legitimidad, que en èl advertìa? Que no ſe acordaſſe de èl al tiempo de dicho Teſtamento? no puede decirſe; dexandole un Legado en

la Clausula siguiente : *Mando à Don Joseph Pimentèl mi Sobrino un par de Pistolas, en memoria de lo que le estimo, y quiero, y le pido me encomiende à Dios.* Que no le professasse especial amor, y cariño? menos; pues quando no tuvieramos las expressivas voces *estimo, y quiero* de la Clausula, para claramente conocerlo, la Ley nos precisaba à presumirlo; Text. *in leg. 9. ff. Pro Socio*; & *in leg. 3. §. fin. ff. de Adimend. vel transfer. Legat.* nam ut ait Tiber. Decian. *respons. 46. num. 77. vol. 2. Non præsumitur quis velle aliquid relinquere ei, quem odio habet: quinimò si aliquid relinquerit, si supervenit odium, & inimicitiæ, præsumitur ademptum relictum ::: Nemo enim præsumitur quid donare, aut relinquere inimico, aùt malè merito*: con lo que evidentemente se manifiesta, que el Marquès Don Manuel jamàs reputò, estimò, ni tratò à la Doña Inès como muger legitima de su hermano Don Sebastian; y por consiguiente, que es supuesto, y falso quanto sobre dicho tratamiento articulò el Marquès, y depusieron sus Testigos. (*Mem. num.274. & 320.*)

241 Y què dirèmos, en vista de lo practicado en el Juicio de Tenuta por Don Juan de Ribera Pimentèl, y Doña Cathalina Pimentèl, hermanos del Don Sebastian, y por los demàs Parientes, que alli litigaron, quienes contestemente, con la mayor constancia, y firmeza, negaron el contracto de este violentissimo pretenso Matrimonio, y opusieron al Marquès su ilegitimidad, y en sus Testamentos no dexaron declarado cosa en contrario para descargo de sus conciencias? Se podrà imaginar, que Abuelos, Tios, Consanguineos, y Afines, conspirassen contra el Marquès, si fuera hijo legitimo de Don Sebastian? Es creìble, que tanta persona ilustre incidiesse en el gravissimo delito de substraer, y ocultar los Papeles, è Instrumentos de este figurado Matrimonio, à haverse contraìdo? Es presumible, que todos quisiessen morir con semejante cargo de conciencia? Discurso vano serìa imaginarlo, torpeza creerlo, y temeridad presumirlo: Por quanto, assi como son repugnantissimos con la certeza de este asserto Matrimonio, y figurada ocultacion de Papeles, los constantes hechos, que quedan referidos: assi

son

ſon conſonantes con la patente realidad de no haver havido tal Matrimonio, ni Papeles: cuya verdad, bien conſiderados, naturalmente ſe convence, y perſuade por ellos; nam ut cum Baldo loquamur *conſ.* 249. *circa finem: Septima ratio eſt ipſa naturalis conſideratio, nam ex naturalibus indiciis veritas comprobatur, veritati enim omnia conſonant, & nihil ei diſcrepat verum lumen intuenti; ſed hic omnia adminicula adminiculantur Antonio, & non ſolum adminiculativè, ſed etiam impreſsivè, ita quod animo judicantis non poſsit perſuaderi contrarium*; y ſi eſte cèlebre Autor aſsi ſe explicò, en terminos ſolamente de urgentes naturales indicios: de què voces ſe valdrà Don Antonio Franciſco Pimentèl, à viſta de tantos concluyentiſsimos legales medios que le aſsiſten, de ſer ſupueſto, y pura ficcion eſte Matrimonio, y quanto para perſuadirlo tiene el Marquès deducido en el Proceſſo? *Ex quibus* clarè deducitur, haver ſido falſedad, y punible arrojo quanto el Fray Joſeph Magàn, y demàs Teſtigos depuſieron, ſobre ſi el Don Sebaſtian havia hecho otro Teſtamento, y Declaracion, que el que ſe halla preſentado en eſtos Autos.

242 Se deduce aſsimiſmo evidentemente, que Doña Inès Zualart nunca fuè tenida, eſtimada, ni tratada por los padres, hermanos, y parientes del Don Sebaſtian como muger legitima del referido, ſin embargo de que aunque fuera poſsible creer (que no es, reſiſtiendolo quanto queda dicho), que los referidos daban, quando iban à la Villa de San Martin, la denominacion de *Hermana* à la Doña Inès; de aqui, en modo alguno ſe podia deducir probanza, de que en la realidad mediaba Parenteſco de conſanguinidad, ò afinidad, como eſtà claro en el Derecho, Text. *in dict. Leg. Non nudis, Cod. de Probat.* Leg. *Neque profeſsio, Cod. de Teſtamentis.* Leg. *Liberorum, ff. de Verb. ſignificat.* Leg. *Nemo*, verſic. *Qui, ff.* de *Hæred. inſtituend.* Leg. *Nemo*, §. *Qui frater, ff. eodem.* Docent Gratian. *Diſcept. Forenſ.* 135. *num.* 41. ibi: *Non obſtant nominationes factæ de fratre, quia illæ non concludunt probationem fraternitatis* ::: *prout etiam quando quis tractatur ut frater, non enim ex hoc dicitur probata fraternitas, cujus probatio*

batio est difficilis, ita ut testes deponentes absolutè aliquos esse fratres, non probent, quasi potius disponant super eo, quod consistit in jure, cum non sequatur: tractant se ut fratres, ergo sunt tales. Idem *decis.* 216. Tiraquell. *de Retract. tit.* 1. §. 1. *gloss.* 16. *num.* 1. & 2. D. Castill. *lib.* 5. *Controvers. cap.* 104. *num.* 12. Carrill. *decis.* 136. *ex num.* 8. Decius *cons.* 462 *num.* 10. Petra *de Fideicom. quæst.* 11. *num.* 261. Menoch. *lib.* 6. *præsumpt.* 53. *num.* 38. & 39. Paul. de Castro *cons.* 151. *vol.* 1. Y es la razon, porque semejantes denominaciones provienen, y se dàn, unas veces por estilo del Paìs, otras por causa de la edad, literatura, y graduacion de la persona, à quien se termìnan, como lo nota la Glossa *in leg. Ex Divi*, 4. *Cod. de Locato, & conduct.* verbo *Parentem*, adonde el Emperador Alexandro llamò Padre al Jurisconsulto Ulpiano, y las mas por amistad, cortesìa, caridad, amor, ò adulacion: dixolo Quintiliano *declamat.* 321. ibi: *Quoties blandiri volumus his, qui esse amici videntur, nulla adulatio procedere ultra hoc nomen potest, quam ut fratres vocemus; adeò inane etiam nomen, & umbra quædam naturæ videtur, simile amicitiæ nomen imponere.* Y Minutio Felix *in Octavio*, ibi: *Sic nos, quod invidetis, fratres vocamus, ut unius Dei Parentis homines, ut consortes fidei, ut spei cohæredes*: luego aunque, sin perjuicio de la verdad, se concediera, que los Marqueses Don Antonio, y Don Manuel, en las ocasiones que iban à divertirse à dicha Villa de San Martin, llamaban *Hermana* à la Doña Inès; nada influìa lo referido, para la justificacion del asserto Matrimonio: Por quanto estando, como estaban, ciertos del empeño sucedido en Flandes, y de que su hermano Don Sebastian no havia contraìdo Matrimonio con la referida, iguales afectuosas expresiones solo podian dimanar de su cortesanìa, y generosa sangre, à fin de tener deslumbrada la malicia de los vecinos de aquella Villa, y mirar, en quanto las circunstancias permitian, por el honor, y estimacion de la Doña Inès.

243 Sucediendo lo mismo respecto de los alimentos, que le subministraron mientras viviò; pues fueron unicamente efectos de la galanterìa, y grandeza de los

Mar-

Marqueſes, quienes, correſpondiendo à ſu heroyca ſangre, era forzoſo ſe condolieſſen, y laſtimaſſen de conſiderar à una Señora Noble en Reyno eſtraño, ſola, y ſin honor, y que de todo havian ſido cauſa las lozanìas de ſu hermano Don Sebaſtian. Porque ſi deſpues de que Doña Inès, huyendo el rieſgo, que le amenazaba en Flandes con ſu Padre, y Parientes, ſin reparar en los que advertirìa en viage, y navegacion tan larga, havia dexado ſu caſa, y Patria, y venido buſcando, como ſeguro puerto, la de los Marqueſes, aſſegurada ſin duda de ſu proteccion por el Marquès de Caſtañaga, que diſpuſo ſu retiro à Eſpaña, como dice la Beltràn (*Mem. num.* 195.), encontràra con el deſayre de no ſer admitida; mas le ofendiera igual abandono, y ultrage, que quanto le havia acaecido con Don Sebaſtian, por ſer propio en las mugeres ſentir mas un deſprecio, que una injuria: acreditalo en lo ſagrado el ſuceſſo de Thamàr, à quien fuè de mayor ſentimiento el deſprecio, que la violencia de ſu hermano Amnon, ut conſtat *ex lib.* 2. *Reg. cap.* 13. *verſic.* 16. ibi: *Dixitque ei Amnon: Surge, & vade. Quæ reſpondit ei: Majus eſt hoc malum, quod nunc agis adverſum me, quam quod antefeciſti*: y en lo profano, la contienda de las tres Dioſas, de la que reſultò la impreſsion de la mayor ira, y peſar en el animo de Juno, y Palas, no porque quedaron vencidas, ſino es por conſiderarſe deſpreciadas: y aſsi dixo Virgilio *lib.* 1. *Æneid.*

.... Manet alta mente repoſtum
Judicium Paridis, ſpretæque injuria formæ.

Notòlo con elegancia el Tiraquelo *in leg.* 2. *Connub. gloſſ.* 1. *part.* 2. *num.* 50. ibi: *Quod egerrimè tulerunt Juno, & Palas, non tàm iratæ, quod eſſent victæ à Venere, quam quod ſua forma ſpreta fuiſſet.*

244 Sin que ſea del caſo la inſpeccion de la quota de dichos alimentos, aſsi porque dandoſe, como ſe dieron, unicè intuitu pietatis; ſer en mayor, ò menor cantidad no variò ſu qualidad piadoſa, juxta text. *in lèg. Is cui*, 11. *ff. Quemadmod. ſervit. admittat.* Leg. *fin.*
ff.

ff. de Fund. instruct. Leg. *Legato generalitèr*, *ff. de Legat.* 1. Abundè Barbos. *axiomat.* 180. *num.* 1. ibi: *Plus, & minus non mutant substantiam rei, nec eam faciunt diferre specie.* Ant. Gomez *tom.* 3. *Variar. cap.* 11. *num.* 7. D. Molin. *de Hispan. Primogen. lib.* 1. *cap.* 10. *num.* 34. como porque mientras mas crecidos se ponderen, solo pueden arguir mayor commiseracion, y liberalidad en los Marqueses; y que teniendo presente el dicho de Alexandro Magno: *Non quæro*, inquit, *quid te accipere deceat, sed quid me dare*, que refiere Seneca *lib.* 2. *de Benefic. cap.* 16. y exorna el Doctor Juan Alonso Calderon *en el Memorial, y Discurso Historico-Juridico-Politico, que diò al Señor Don Phelipe Quarto*, *pagin.* 24. commensuraron el beneficio con la Grandeza de quien lo hacia, sin reparar en las qualidades de quien lo recibia.

245 Ademàs, de que ni aun en este particular estàn contestes los Testigos del Marquès, sino es opuestos, y contrarios entre sì; expressando unos, que la Doña Inès vivia en San Martin en la mayor opulencia, y ostentacion, con ricos adornos de su persona, vestidos de mucho valor, ricas telas, y colgaduras, gran servicio de plata, salvillas, fuentes, vandejas, platos, vasos, cucharas, y tenedores (*Mem. à num.* 253. *usque ad num.* 267. *& num.* 306. *&* 321.); y aun añade, para mayor exageracion, y no menor convencimiento de su animosidad, Don Francisco Fernandez (*Mem. num.* 265.), que la Doña Inès estaba tan poderosa, que tenia monedas de à libra, y de media libra: que no se acordaba si le havian dicho, que eran de oro, ò de plata; pero otros, como es este mismo Fernandez, y Francisco Ximenez, que son los referentes al Religioso de habitos blancos, sobre que queda dicho, expressaron (*Mem. num.* 236.), que dicho Religioso *se lastimaba mucho, de que la Doña Inès estuviesse en aquel retiro, y sin la ostentacion debida à su persona*; y Don Juan Ximenez, de oìdas à Juan de Arroyo, difunto (assi asegurò ser convencido de falsedad), expressó, que Doña Inès quiso poner, ò hacer un empleo grande de Azeyte (*Mem. num.* 261.): de suerte, que en quanto han depuesto los Testigos del Marquès, solo se registran contradiciones, y repugnantes extravagancias.

246 Y se deduce tambien, que el no haver hecho aprecio, ni mencion en sus Testamentos de la Doña Inès, los padres, y hermanos de Don Sebastian, naciò (ademàs de la certeza, que aliundè tenian de no haverse casado) de vèr que este jamàs la havia estimado, ni tratado como su muger; sin embargo de que Francisco Gorgonio, y otros Testigos (*Mem. num.* 334.) digan, vieron algunas Cartas, en que Don Sebastian llamaba *Esposa* à la Doña Inès: Lo uno, porque dichos Testigos nada prueban, mientras las figuradas Cartas no se exhiban, ut probatum manet *num.* 201. Lo otro, porque la certeza de este tratamiento es incomposible con las expressiones seriamente hechas por el Don Sebastian, assi en vida, como en muerte, que quedan referidas, y lo resiste igualmente el hecho de haverse venido à España por tierra, y dexado en Flandes à la Doña Inès, para que se viniesse embarcada, como depone la Beltràn (*Mem. num.* 195. *&* 196.), Luis Zualart (*Mem. num.* 168. *& seq.*), y Pedro de Chez (*Mem. num.* 171.), lo que nunca executàra, si fuera su muger, como la misma natural razon persuade: Por quanto, si fueran verdaderamente casados, era natural, y conforme à sus grandes obligaciones, al respeto, y authoridad de muger propia, que la viniesse acompañando, y sirviendo en un viage tan dilatado: que no la expusiesse à los imminentes riesgos, y peligros del Mar, quos referunt Jubenal *Satyr.* 12. Robert. Valturrius *de Re Militar. lib.* 11. *cap.* 1. & ad saturitatem D. Salzed. *in leg.* 34. *tit.* 7. *lib.* 1. *Recopilat.* D. Solorzan. *emblem.* 46. que no entregasse tan alta, y amorosa prenda à la insolente chusma de los Marineros, de quienes dixo Laertio *lib.* 1. *cap.* 6. *Navigantes cùm Nautis nihil boni vident, neque audiunt, quia scelerati, & incauti sunt.* Y Constanc. Mana *in Annalib. Insolentiam Nauticam igne esse violentiorem*, sin otra custodia, amparo, y defensa, que una Criada, y un Criado; pues aunque tambien se embarcò con ellos Benito Falcòn, Lacayo, que entonces era de Don Antonio, y Don Manuel Pimentèl, provino de la casualidad de haverse quedado en Bruselas à la compostura de unos Reloxes, como èl mismo depone (*Mem. num.* 233.), todos sugetos inferiores, para la decencia, authoridad, y

ostentacion, que correspondia à la muger propia de un Cavallero tan acrisolado, como Don Sebastian: luego si los hechos hablan, Div. Ambros. relatus *in cap. Cavete, 20. caus. 22. quæst.* 5. Div. Gregor. 4. *Dialogor.* ibi: *Etsi verbis tacere, facta loquebantur*: & Div. Hieronym. *contra Jovinian. in fine*, ibi: *De nostro grege tristes, pallidi, sordidati, & quasi peregrini hujus seculi, licet sermone taceant, habitu loquuntur, & gestu*, quos refert Joann. And. *in cap. Constitutionem, circa medium, de Elect. in 6.* y son mas expressivos, que aun las palabras; Text. *in cap. Dilecti, 52. cap. 59. cap. Ad Audientiam, 34. de Appellat.* Leg. 48. *ff. de Ædilit. edict.* Leg. *Paulus, ff. Rem ratam haberi.* Mascard. *de Probat. conclus.* 1415. *num.* 38. Gonzalez *ad Regul.* 8. *Cancell.* §. 4. *Proœm. num.* 71. ibi: *Quoniam multo melius voluntas declaratur factis, quam verbis.* Fagnan. *in* 4. *Decretal. tit. de Sponsal. & Matrim. in cap. Tuæ fraternitati, num.* 26. à vista de los que Don Sebastian practicò en el trato de Doña Inès, de nada aprovechaba, que alguna vez perfuntoriamente la huviera (que se niega) denominado su muger; pues como dixo Ciceròn 3. *Tusculan. Quid verba audiam, cum facta videam?* Y el Nazianzeno *Orat. de Episcop. in fin. oper.* decia: *Noli me verbis persuadere, sed rebus ipsis.*

247 Lo otro, porque no justificandose el Matrimonio por los medios prevenidos por Derecho, es constante, que el denominarse reciprocamente *Marido, y Muger*, vivir, comer, y dormir juntos, es de ningun momento, y consideracion; mediante à ser actos equivocos, y que regularmente se exercen tambien por los no casados, para ocultar el pecado, y dissimular mejor la conjuncion, y trato ilicito; Pegas *de Exclus. inclus. success. & erect. Majorat. cap.* 9. *num.* 565. ibi: *Et non probato Matrimonio præsumitur illegitimus*, *Menoch. lib.* 5. *præsumpt.* 2. *num.* 36. *licet testes dicant contrarium, quia licet quis teneat mulierem in domo, & in mensa, & eam tractet, ut mulier sua honorificè, isti actus etiam sine Matrimonio consueverunt exerceri, ut sunt verba Bald. in cap. Ex transmisso, de Restitut. spoliat. num.* 2. *versic. Item. Mascard. concl.* 800. *num.* 6. *Pacian. de Probat. lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 1. *& cap.* 16. *num.* 1.

Ma-

Marian Socin. *super 4. Decretal. cap. 27. de Sponsalib. numer. 38. versic. Præterea*, ibi: *Sed Dominus meus in dict. cap. Illud, dicit, quod sive probetur per testes, quod vir, vel mulier se nominaverint in conjuges, sive talis nominatio probetur per instrumentum, non probatur Matrimonium; quia sæpè adulteri, & fornicatores ad palliandum delictum appellant se conjuges: Innocent. in cap. Ex parte, de Restit. spoliat. & videtur probari in leg. Non nudis, & in leg. Non Epistolis, Cod. de Probat.* Et infrà, *num.* 57. idem repetit. Thom. Gramatic. *in dict. cons. 26. num. 7. & seqq.* ibi: *Nec similitèr in aliquo officere potest, quod aliquis ex testibus deposuerit Dominum Franciscum nominasse eamdem Hypolitam in uxorem; quia licet appareat, quod aliquis enuntiativè nominet Mulierem in conjugem, etiam in instrumento, quam ipse carnalitèr cognovisset, & cum qua etiam cohabitasset, non induceretur sufficiens præsumptio Matrimonii contracti inter eos; text. est cum Gloss. & ibi DD. in præfato cap. Illud, & in leg. Neque sine nuptiis, Cod. de Nuptiis, quia ut dicit Innocent. in cap. Ex parte, extra, de Restit. spoliat. ult. col. quod adulteri, ut cooperiant peccatum, quandoque se vocant conjuges, & sic non sufficit copula, seu concubitus: Et plus dixit Hostiens. & Joann. And. in præfato cap. Illud, quem omnes sequuntur, quod etiam tractatus Matrimonii, videlicet, quod se tractaverint, ut conjuges, jacentes in eodem lecto, & in eadem mensa, concurrente etiam fama viciniæ, non sufficiet.* : : :

248 Cuya inconcusa doctrina procede mas llanamente, siempre que el principio, ò ingresso del trato, y comunicacion fuè vicioso, como aqui sucediò; y se evidencia, asi por los Papeles, que la Doña Inès escriviò al Don Sebastian, hallandose yà preñada, como por la deposicion de los mismos Testigos del Marquès, en particular de Cathalina Beltràn (*Mem. num.* 191.), y Lamberto de Loxe (*Mem. num.* 174.), el que, con notoria implicacion, de vista dice, que quando Don Fernando Zualart andaba buscando dineros para efectuar este pretenso Matrimonio, yà el niño hablaba, y hacia cariños; optimè Regens. Ponte *tom. 2. cons. 3. num. 90. & 91.* ibi: *Rursus omnia prædicta de tractatu, cohabitatione, fama, nomi-*

minatione, & similibus locum habent in dubio, suntque præsumptiones, quæ secundum omnes scribentes in cap. Illud, & in locis ordinariis, procedunt alio non constito, & PRINCIPALITER non dato initio infecto concubinatus, stupri, aut adulterii, ut in Decis. Rotæ Roman. Paulii Emelii Veralli, 210. part. 2. Menoch. lib. 3. præsumpt. 2. ante num. 84. Cephal. cons. 82. num. 56. volum. 1. & hoc tradiderunt DD. communitèr in dict. cap. Illud, quando cohabitatio habet viciosum ingressum, ut tunc nihil proficiat cohabitatio diutina, tractatus, nominatio, & similia, sicut in eo, qui diù Ecclesiam possedit, ut non præsumatur pro eo, quando constat de intrusione, vel alio vicioso ingressu: ita Hostiens. Abbas, Butr. & alii, quos congerit Felin. in dict. cap. Illud, num. 11. vers. 3.
Y continuando esta doctrina, al *num. 96. & 97.* dice: *Cum sit supra fundatum, ex Decis. Innocent. & aliorum, quod nihil est Matrimonio particularitèr deputatum, quod non sit etiam deputatum concubinatui, seu adulterio, tàm circa tractatum, quàm cohabitationem, & in hoc cadat propriè Decisio Innocent. ut nulla sit habenda ratio denominationis in conjugem, quia sæpè adulteri ad cooperiendum ipsorum peccatum, & delictum sic nominantur, quod ad propositum tradidit Deccius in cons. 462. authoritate Innocentii in dict. cap. Ex parte, ubi Abb. Butr. & Immol. post Bald. in dict. leg. Non ignorat, propterea indubitata redditur conclusio, quod dato initio infecto, ut stante probatione adulterii, & stupri, cui conveniunt cohabitatio, tractatus, & cætera, quæ deputantur Matrimonio, & nominationem lex præsumit in fraudem ad occultandum delictum.*

249 Y lo principalissimo, porque despues del Santo Concilio Tridentino de nada aprovechan, ni sirven para inducir Matrimonio, cartas, confessiones, admini culos, ni demàs presumpciones, que del modo de la cohabitacion, y trato de los que se figuran conyuges, se pudieran formar segun el Derecho Comun, *semel* que no conste (como aqui sucede) de su contrato por la atestacion del Parrocho, y de los Testigos presenciales, como ademàs de lo que sobre esto queda dicho en sus respectivos lugares, lo supone en los proprios terminos, como verdad innegable, con otros, el Ursaya *tom. 1. part. 2.*

dis-

discept. 3. num. 11. ibi: *Ejusdem prorsus irrelevantiæ sunt assertæ confessiones, & epistolæ principalis ex adverso productæ, & in præterito contrario summario registratæ; quia post Concilium Matrimonium non conjugum confessione, non ex epistolis, vel ex aliis conjecturis, & adminiculis, sed ex consensu coram Parocho, & testibus præstito, probandum est, ex adductis per Grat. cons. 7. num. 42. inter consil. Matrim. divers. Gargar. cons. 19. num. 4. Barbos. Vot. decis. 1. num. 15. & seqq. & Valdaur. observat. 23. num. 94. & seqq. ubi quod quidquid esset ante Concilium Trident. quando Matrimonii probatio à solo conjugum consensu pendebat, post Concilium hujusmodi confessiones, & adminicula ad nihilum deserviunt.*

250 Resultando consiguientemente de las referidas authoridades la ninguna atencion, que merece lo articulado por el Marquès à la tercera Pregunta de su Interrogatorio (*Mem. num.* 88.) de haver vivido en Bruselas (en la Demanda afirmò que en Namùr) el Don Sebastian, y la Doña Inès como marido, y muger, mas tiempo de dos años: Por quanto es torpeza manifiesta, despues del citado Concilio General, proponer semejante medio; sin advertir se desterraron los Matrimonios presumptos, y que se corrigieron, y abrrogaron quantas disposiciones, y textos Canonicos estaban establecidos para inducirlos; yà por la copula subsequta à los Esponsales, juxta text. *in cap. Is qui fidem, 30. de Sponsalib.* yà por llevar el Esposo la Esposa à su casa, juxta text. *in cap. Ex parte*, 14. *de Restitut. spoliat.* & text. *in cap. Juravit*, 6. *de Probat.* yà por la spontanea cohabitacion, aunque el Matrimonio se celebrasse con miedo grave, juxta text. *in cap. Ad id*, 21. *de Sponsalib.* yà por la copula habida entre los que se casaron, siendo menores, juxta text. *in cap.* 1. §. 1. *de Desponsat. impuber. in 6.* yà por la simple pùblica diutina cohabitacion, juxta text. *in cap. Illud*, 11. *de Præsumpt.* y yà por los demàs rumbos, que el Derecho Comun admitìa, y recopìla el Diego Perez *in leg.* 1. *tit.* 1. *lib.* 5. *Ordinam. pagin.* 40. *col.* 2. *à versic.* Juxta prædicta, *usque ad versic.* Ulteriùs dubitatur, *exclusivè*: y el Gutierrez *de Matrim. cap.*40. *à num.* 3. *usque ad* 11.

251 Como enseñan el citado Diego Perez *ubi supra*, &

& in Leg. 2. *lib.* 8. *tit.* 15. *Ordinam. pagin.* 289. *col.* 1. el señor Gonzalez *in dict. cap. Illud*, *num.* 9. ibi: *Hodie tamen hujusmodi præsumptiones parum prosunt ad inducendum Matrimonium; nec locus est decisioni hujus textus, & in dict. cap. Is qui fidem, stante Concilio Tridentino, Sess. 24. de Reform. cap. 1. quò sancitum est; Matrimonia non censeri legitimè contracta, sed omnia clandestina, & ideò nulla, nisi præsente Parocho, vel alio Sacerdote de ipsius Parochi licentia, adhibitis aliis solemnitatibus fuerint celebrata.* Idem *in Comment. ad dictum cap. Juravit, de Probat. num.* 1. ibi: *Hodie etiam post Constitutionem Concilii Tridentini, Sess. 24. de Reformat. ubi statuitur Matrimonia non censeri legitima, sed clandestina, & nulla, nisi præsente Parocho, vel aliò Sacerdote, de ipsius Parochi licentia, & duobus, vel tribus adstantibus contracta fuerint, cessat hujusmodi præsumptio in hoc, vel simili casu; nec hodie dantur Matrimonia præsumpta.* Etiam in cap. relato Is *qui fidem*, 30. *de Sponsalib. in fine*, ibi: *Hodie tamen post Concil. Trident. Sess. 24. de Reformat. cap. 1. præsens decisio non procedit, nam cum ibi irritetur Matrimonium, si contrahatur absque præsentia Parochi, & testium; à fortiori videtur irritari omne Matrimonium præsumptum ex copula subsequta, vel alia simili causa.* Barbos. *voto* 71. *per totum.* cum plurib. Gutierrez Canonic. *Quæst. lib.* 1. *cap.* 18. *num.*4. & *de Juram. confirmat. cap.* 51. *à num.* 12. ibi *num.* 17. *in fine: Nec est unquam dicendum, quod Sancta Tridentina Synodus, quæ in Spiritu Sancto legitimè fuit congregata defectuosa sit in illo Decreco, cum expressé provideat de remedio efficaciori, ut prædicta gravia peccata, quæ ex clandestinis conjugiis ortum habebant, cessent, & tollantur::: Et ita supradictis benè consideratis, videtur opinio hæc verissima, ut Sanctum Concilium Tridentinum in supradictis Decret. hęc Matrimonia præsumpta per carnis copalam subsequtam, cum sint clandestina, quoque comprehendat sub sua prohibitione.* Expressiùs *in dict. tract. de Matrim. cap.* 40. *num.* 11. ibi: *Hodie verò prędictę præsumptiones, & conjecturę nihil prodesse possunt ad inducendum ex eis Matrimonium; siquidem in Sacro Concil. Trident. Sess. 24. in Decreto de Reformat. Matrimon. cap. 1. Cavetur, Matrimonia non censeri legitimè contracta, sed omnia clandestina, & nulla esse, nisi præsente Parocho,*

vel

vel alio Sacerdote de ipsius Parochi, seu Ordinarii licentia, & duobus, vel tribus testibus fuerit Matrimonium contractum: ex quo sequitur, hodie Matrimonia præsumpta, etiam præsumptione juris, & de jure sublata esse, secundum Navarrum in Manual. Confess. cap. 25. *num.* 144. ::: *hinc fieri, ut hodie filii nati ex Matrimonio præsumpto, quavis præsumptione, legitimi non sint, & consequentèr insuccessibiles.* ::: Et *in cap.* 70. *per totum*, quibus in locis asserit, sic esse declaratum per Sacram Congregationem Cardinalium Concilii Tridentini Interpretum.

252 Cardin. de Luca *in Annot. ad Sanct. Concil. Tridentin. discurs.* 26. *num.* 8. ibi: *Et consequentèr, licet per istud conciliare Decretum sublatum fuerit Matrimonium præsumptum, quod de Jure Communi dabatur.* ::: Menoch. *lib.* 3. *præsumpt.* 1. *num.* 99. & 100. Idem Barbos. *in Collectan. ad text. in dict. cap. Illud, num.* 2. ibi: *Hodie tamen ne eludatur Decisio Concilii Tridentini, sess.* 24. *de Reformat. Matrim. cap.* 1. *Nec cohabitatio, nec alius consensus, verbis, signis, aut factis expressus, nec etiam copula, quidquam faciunt ad præsumendum, aut probandum legitimum Matrimonium, nisi coram Parocho, & testibus fiat: & ita per hæc cessant scripta de Jure Antiquo.* Prosperus Fagnan. *in cap. Per tuas, qui filii sint legitimi, num.* 3. ibi: *Sed hodie hoc corrigitur, quia ex Decreto Concilii Trident. cap.* 1. *sess.* 24. *de Reformat. Matrim. Non tenet Matrimonium, nisi fuerit celebratum servata forma ibi præscripta: unde Sponsalia de futuro ex copula non transeunt ampliùs in Matrimonium, nec prosunt ad legitimitatem prolis, ut sæpiùs censuit Sac. Congregatio ejusdem Concilii Interpres, eadem repetit in cap. Is qui fidem,* 30. *de Sponsal. num.*8.

253 Cum multis Giurba *in Consuetud. Mesanens. cap.* 1. *gloss.* 1. *num.* 38. ibi: *Hodie verò ex S. C. T. Decreto solemnitatem requirente, cessant præsumpta omnia Matrimonia non servata ejus forma* ::: *Cum enim Sacra Synodus Matrimonium non solemne annullet, non minus destruit præsumptum, quam verum* ::: Tamburinus *de Matrim. lib.* 8. *tract.* 6. *cap.* 2. §. 2. *num.* 4. ibi: *Sequitur secundo, jam hodie post Tridentinum sublata esse Matrimonia, sive præsumpta, sive per tacitum consensum inita, quia cum de illo tacito, vel præsumpto consensu tes-*

testari non possit Parochus, nullum semper erit hujusmodi Matrimonium, utpotè sine necessaria Parochi præsentia celebratum. Y con el Navarro, Cuco, Perez, Menochio, Gutierrez, Majolo, Espino, Matienzo, Azevedo, Albornoz, Segura Davalos, Vera-Crux, Cordova, Enriquez, Ledesma, Vivaldo, Philiarco, Angles, Capua, Ludovico Lopez, y Manuel, lo dice el Padre Thomàs Sanchez *lib. 3. de Matrim. disput. 40. num. 3.* ibi: *Hodie autem per Trident. sess. 24. cap. 1. de Matrim. cessarunt hæc Matrimonia præsumpta, & nec Sponsalia, nec Matrimonium de præsenti inter impuberes, transeunt in verum Matrimonium per copulam, vel alios actus occultè habitos. Nam si consensus expressus, & verus hodie non constituit Matrimonium, nisi præstetur coram Parocho, & testibus, ut definitur in dict. cap. 1. à fortiori iste consensus virtualis, implicitus, & interpretativus, præsumptusque id non èfficiet*; y despues que, en apoyo de tan constante verdad, ha citado à los antecedentes, dice: *Et omnes.* Trentacinq. *Variar. Resolut. lib. 1. tit. de Legit. resol. 3. num. 18.* ibi: *Hodie per Sacrosanctum Concilium Trident. in cap. 1. sess. 24. cum Matrimonium præsumptum non valeat; filii non sunt legitimi.*

254 Cum Julio Caponio, Marta, Ascanio Clemente, Hondedæo, Cancerio, Capyciolatro, Censalio, Surdo, Peregrino, Valencia, Henriquez, Mieres, Costa, & aliis docet etiam noster Aguila *ad Roxas de Incompatibilit. part. 8. cap. 2. num. 29. & 51.* Y por todos, novissimamente el señor Don Ignacio Joseph de Ortega, y Cotes *in Addit. ad D. Covarrub. in lib. 4. Decretal. part. 2. cap. 1. num. 8. ad 5.* ibi: *Diutina cohabitatio, aliis conjecturis coadjuvata, Matrimonii præsumptionem inducit: sequntur:::* refiere varios AA. y despues al fin del citado numero dice: *Jam tamen hęc post Concilium obliterata manent, ut observant Molinus, Barbosa, Crespi, & alii Collecti à Gutierrez de Matrim. cap. 40.* luego, en conformidad de las antecedentes innegables doctrinas, nada conduce, ni esfuerza el intento del Marquès, que sus Padres huviessen vivido algun tiempo *more conjugali.*

255 Ademàs, que aunque este caso se controvirtiera, ò antes del Concilio Tridentino, ò en Provincia donde

no

no ſe ha recibido, era forzoſo corrieſſe igual deſgracia, y repulſa la pretenſion del Marquès, aun en la hypoteſi de que fuera cierta (que no es) la cohabitacion de Don Sebaſtian, y Doña Inès; en viſta de que regiſtrando los preciſos requiſitos, y circunſtancias, que debian concurrir, para que de la cohabitacion reſultaſſe preſumpcion de Matrimonio antes del Concilio, las que expreſſan el ſeñor Covarrubias *de Sponſalib. 2. part. cap. 1. num. 5.* el Gutierrez cum plurib. *de Matrim. cap. 40. num. 8.* Menoch. *de Præſumpt. lib. 3. præſumpt. 1. ex num. 70. & conſ. 199. num. 49.* Matienz. *in Rubric. tit. 1. lib. 5. Novæ Recop. gloſſ. 1. ex num. 23.* Menchac. *Illuſtr. cap. 61. numer. 10.* Maſcard. *de Probat. concl. 260. num. 7.* Marian. Socinus *ubi ſupra*, cum aliis Barboſ. *in Collect. ad dict. cap. Illud, de Præſumpt. num. 2.* ninguna ſe halla en el preſente caſo: Por quanto, ſi miramos el tiempo de eſta figurada cohabitacion, debiendo ſer decenal, como ſuponen los citados AA. y prueba el text. *in dict. cap. Illud*, ibi: *Per decem annos cohabitaverit*; ſe encuentra, aun por la miſma Probanza del Marquès, no haver ſido, ni aun de diez ſemanas; como ſe convence, atendiendo à que eſte ſupueſto Matrimonio ſe figura celebrado por Enero de 686. el Bapriſmo, ſegun la llamada Partida, que ſe ha preſentado, fuè por Julio de 87. en eſte tiempo Don Sebaſtian ſe hallaba en la Campaña de Ungrìa, deſde donde eſcriviò para que el niño ſe baptizaſſe en ſecreto, ſegun dice la Beltràn (*Mem. num. 193.*) haviendo buelto de la Campaña à Bruſelas, Doña Inès ſe hallaba en Namùr en caſa de ſus Padres, y ſin paſſar à verla, ſe vino à Eſpaña, como ſe evidencia de la Depoſicion de dicha Beltràn (*Mem. num. 191.*); y en Eſpaña, ni un dia eſtuvieron juntos, como es conſtante: luego abſolutamente falta la cohabitacion. Y ſi ſe atiende à que eſta, para ſer apreciable, debe ſer en una miſma caſa, ſegun el referido texto, ibi: *Quod vir ipſam in tecto, & in menſa, ſicut uxorem tenuerit*, & tenent omnes relati, porque no ſirve, que el varon ſe mantenga en la ſuya, ò de ſus Padres, y la muger viva en caſa alquilada; Gutierrez *ubi ſupra*, verſic. *Quinto*, ibi: *Quinto requiritur, quod habi-*

tatio

tatio sit in una, eademque domo: non enim sufficeret, quod vir habitaret in solita sua domo, puta in paterna, & mulier in domo conductitia, ut cum aliis resolvit Menoch. dict. cons. 199. num. 49. versic. 3. quod dicitur, lib. 2. & dict. presumpt. 1. num. 75. se halla, que el corto tiempo, que se quiera discurrir de comercio entre Don Sebastian, y Doña Inès, fuè viviendo cada uno en su casa: Por quanto si miramos à Flandes, aun despues de haver buelto de la Campaña de Ungrìa el Don Sebastian, mantenia separada su casa puesta en Bruselas, dicelo la Beltràn (*Mem. num.* 194.): si miramos à España, Don Sebastian se vino à casa de sus Padres, en donde habitaba, comìa, y dormìa; y à Doña Inès, luego que llegò à Madrid, la pusieron en un quarto alquilado en la Calle del Carmen; y haviendola retirado à pocos dias à la Villa de San Martin, en donde permaneciò hasta que muriò, jamàs passó Don Sebastian à verla (*Mem. num. 388. 389. & 390.*); lo que claramente convence un stupro, y trato ilicito, y al mismo tiempo excluye qualquier concepto, que se quiera formar de este pretenso Matrimonio; Marian. Socinus *ubi supra, num.* 58. ibi: *Quod si vir, & mulier vivunt, nec diu simul steterunt juncti, præsumitur stuprum, nisi aliter Matrimonium probetur*; y mas claramente lo dixo el Thom. Gramatico *in dict. cons. 26. num.* 10. ibi: *Nec apparet modo aliquo probatum, quod prædictus Franciscus, & Hypolita insimul habitaverint; imò apparet totum contrarium, videlicèt, quod Franciscus ipse semper habitavit Neapolis, & prædicta Hyppollita in Civitate Nolæ, ut notorium est, ob quod excluditur prætensus tractatus, ut maritus, & uxor: quia non dicitur quis tractare mulierem, ut conjugem, si non tenet ipsam secum in lecto, & ad mensam in domo sua; ut notam DD. maximè Ant. & Abb. in predicto cap. Illud, ubi subdit Hostiens. Imol. & Ant. de Butr. quod si vir habet locum à muliere separatum, & similitèr si mulier habet locum separatum à viro, & vir quando sibi placet declinat ad locum mulieris, & non ipsa ad locum viri; tunc non censentur vir, & uxor, sed censetur inter eos committi stuprum.* Abbas Panormitan. *in dict. cap. Illud, num. 8. in fine*, ibi: *Si vir lectum habet separatum, ad quem declinat quando placet, non*

ipsa

ipsa verò ad suum venit, *tunc præsumitur stuprum*; pues fuera cosa indigna, y contra la veneracion de tan alto Sacramento, querer inducir Matrimonio legitimo, de lo que solo prueba pura obscenidad, y torpe trato; optimè Æneas Robert. *lib.* 2. *Rer. Judicat. cap.* 17. *pag. mihi* 503. ibi: *Quid indignius est, quam si solo clandestino, & libidinoso coitu, & quali-quali conjunctione Nuptias legitimas contrahi posse dicamus? Tunc enim Matrimonium non legitima esset, sanctaque conjunctio, sed spurcities, turpitudo, colluvies, & obscenus concubitus.*

256 Lo que mas se afianza, si se reflexionan los rezelos, y precauciones de llevar à baptizar la prole ocultamente à distinto Obispado, sobre que queda dicho, y de haverla dado à criar fuera de su casa, como la misma Beltràn dice (*Mem. dict. num.* 192.) Idem Robert. *ubi supra*, *pagin.* 506. ibi: *Concubinæ autem certissima illa sunt indicia, si clam coit, si secretam exercet libidinem, si gravida clam uterum gestat, si partus suos publicari veretur, nec consueto Matronarum more à cæteris Matribus familias, & propinquis recens post partum invisitur. Ovidius: Hec conscia culpæ, conspectum, lucemque fugit, tenebrisque pudorem celat, & à cunctis expellitur Ætere toto. Div. Augustinus: Sum expertus, quid distaret inter conjugalis pacti modum, quod fœderatum est generandi gratia, & inter pactum libidinosi amoris, ubi proles contra votum nascitur, quamvis jam nata cogat se diligi.* Hecho, que los convence en el delito, nam ut ait Cicer. *in Oration. pro Milone*: *Et pœnam ante oculos semper versari putent, qui peccaverint;* Por quanto si estas imaginadas Bodas fueran ciertas, si Doña Inès se consideràra legitimamente casada con un Cavallero tan distinguido como Don Sebastian, si sus padres, hermanos, y parientes huvieran concurrido à la celebracion de este repugnantissimo pretenso Matrimonio, y si este huviera sido pùblico en Bruselas, aplaudido, y festejado con visitas, cortejos, y enhorabuenas, como ciegamente se ha ponderado: el Marquès se huviera bautizado en Bruselas con la solemnidad, y pompa correspondiente, y su Madre no lo huviera dado à criar ocultamente fuera de su casa; pues la conciencia recta, como

està

està exempta de temores ; Bias apud Stob. quos refert Just. Lypf. *lib.* 1. *Politic. cap.* 5. ibi : *Itaque bona conscientia semper metu vacua est*, de nada se oculta, ni recela ; Div. Hieronym. *lib.* 2. *epist.* 9. ibi : *Bona conscientia nullius oculos fugit.* Senec. *epist.* 97. ibi : *Bona conscientia prodire vult, & conspici, ipsas nequitia tenebras timet* ; y mas quando no tenia, ni podia tener motivo alguno para lo referido, si estuviera casada, y à gusto de sus Padres.

257 Siendo digno de toda atencion, el que hiciesse Doña Inès su parto en Flandes, y que no se halle, que huviesse Señora, Amiga, ni Pariente, que la visitasse, ni le diesse la enhorabuena de succesion en Casa tan ilustre ; sin embargo de ser un caso tan moderno, y haver hecho el Marquès probanza en Flandes, con Testigos tan apasionados, que depusieron de oìdas de otras extràvagancias, que ni aun remotamente pueden inferir Matrimonio : Y aun todavia es mas digno de atencion el vèr, que el Marquès, aunque llevò Despacho del Consejo para hacer informacion en Flandes de este pretenso Matrimonio, solo presentò por Testigos à sus dos Tios, Luis, y Don Juan Francisco Zualart, hermanos de Doña Inès ; à Pedro de Chez, Mercader de Bruselas, Criado, que declarò haver sido de Don Sebastian ; à Martin Mercièl, Panadero de Namùr, y Cochero, que dixo fuè del Don Juan Francisco ; à Lamberto de Loxe, tambien Panadero, y Criado del Don Fernando Zualart ; y à Guillermo Maudet, Criado que fuè del Don Juan Francisco (*Mem. à num.* 168. *usque ad num.* 176. *inclusivè*) ; sin haverse valido, como pudiera, y debia, de persona alguna de graduacion, y sin sospecha : todo lo qual està manifestando la incertidumbre, y suposicion de dicho asserto Matrimonio ; y que por conocerlo asi el Marquès, solo procurò valerse de sugetos, à quienes, ò el amor à la propia sangre, ò la subordinacion, y soborno, pudiesse obligar à condescender, y coadyubar su temerario intento, atropellando para ello la religion del juramento ; sì bien el Mercièl, y Loxe no se atrevieron à interponerlo en sus Deposiciones, como queda dicho *supra num.* 219.

258 Deduciendose de lo dicho, ser absolutamente

des-

despreciable la ponderacion, que se hace sobre la tolerancia del Parrocho, y Obispo de Bruselas, permitiendo, que à su vista Don Sebastian, y Doña Inès viviessen como marido, y muger, como depusieron ciegamente Don Francisco Mancheno (*Mem. num.* 183.), Don Pedro de Vargas Machuca (*Mem. num.* 188.), y Don Pedro Bermot (*Mem. num.* 189.); por fundarse en un supuesto notoriamente falso, è incierto, qual es, el que en Bruselas cohabitassen los referidos, como tales desposados, constando, como consta, assi el corto tiempo, que Don Sebastian estuvo en dicha Villa, desde que se figura contraìdo este Matrimonio; como el que antes, y despues, y hasta que se vino à España, tuvo su casa separada: luego si destruìdo el presupuesto, omnia destruuntur, & corruunt; Text. *in leg.* 14. *& seq. ff. de Aqua pluv. arcend.* Leg. 8. *ff. Quod vi, aut clam.* D. Valenz. *cons.* 130. *num.* 46. & præsuppositum ante omnia est verificandum, ut ex D. Castillo diximus *supra num.* 53. falsificada la cohabitacion; resulta ser mera voluntariedad la tolerancia, y disimulo, que de los Parrochos se alega. Ademàs, que quando assi no fuera, sino es en realidad Don Sebastian, y Doña Inès huviessen cohabitado publicamente algun tiempo en Bruselas; todavia no se inferìa cosa alguna para esforzar el concepto de este Matrimonio: Lo uno, porque Don Gerardo de Vera, y el Obispo podian tener justa ignorancia de si se havia celebrado ante alguno de los Parrochos, ò Prelado de Namùr, domicilio de Doña Inès. Lo otro, porque aunque se concediesse, que Don Gerardo era sabidor de la ilicita correspondencia, por donde consta, que no reprehendiesse, y amonestasse à Don Sebastian? Lo otro, porque supuestas las superiores circunstancias de Don Sebastian, era suficiente demostracion en Don Gerardo, darle à entender, que sabìa sus defectos, y los toleraba, para assi esperar la enmienda: Por quanto, para personas de honra, es la mas prudente correccion, que se conozcan tolerados, de quien pudiera enfrenarles con el castigo; Div. Gregor. 2.*Pastoral.*10. ibi: *Nonnulla prudentèr dissimulanda sunt, sed quia dissimulantur indicanda, ut cum deliquens deprehendi se cognoscit,*

&

& perpeti, quas in se tacitè tolerari considerat, augere culpas erubescat: seque se Judice puniat, quem sibi apud se Rectoris patientia clementèr excusat. Y lo otro, porque aunque se suponga con la mayor publicidad la ilicita amistad, y comercio de Doña Inès, y Don Sebastian, y que Don Gerardo no lo ignoraba; huviera sido imprudencia conocida no dissimularla, para evitar el escandalo, y lastimosos inconvenientes, que de lo contrario podian seguirse: Por quanto el buen Prelado, aun en culpas averiguadas, y ciertas, debe considerar ser conveniente el dissimulo, siempre que, ò consigue de este modo evitar daño mayor; Argum. text. *in cap. Juravit David*, 4. *caus.* 22. *quæst.* 4. ibi: *De duobus peccatis elegit minus*; & text. *in cap. Non solum*, 7. *ead. caus. & quæst.* ibi: *Illum potius evadendi aditum petamus, in quo minus periculi nos perpessuros esse cernimus*; Suarez *de Legib. lib.* 7. *cap.* 13. *numer.* 12. Fagnan. *in cap. Officii, de Pœnitent. & remission. num.* 7. ò quando advierte, que las circunstancias no son oportunas para esperar buen sucesso de la correccion; Div. Gregor. *ubi supra*, ibi: *Nonnulla autem vel apertè cognita maturè toleranda sunt; cum videlicèt rerum minimè oportunitas congruit, ut apertè corrigantur*, apud Pat. Francisc. Nuñez de Cepeda *Empres.* 10.

259 Si (*redeundo unde digressi sumus*) buscamos el modo de tratarse Don Sebastian, y Doña Inès en esta figurada cohabitacion, para venir en conocimiento de si era, ò no el que correspondia entre marido, y muger, & explicat Abbas *in dict. cap. Illud*, & Socinus *ubi supr. num.* 56. versic. *Et adverte*? se halla, que los Testigos, que sobre ello han depuesto, solo han dicho genericamente, que vivian *more conjugali*, sin especificar, como era necessario, los actos particulares de esta cohabitacion, y trato; Idem Socinus *dict. num.* 56. ibi: *Quinimò text. in dict. cap. Illud, videtur fortius velle, quod per testes probari debeant actus particulares, inferentes ad hoc, quod appareat qualitèr vir tractabat aliquam in uxorem, & hoc est rationabile, quia testes, qui deponunt super hoc, deponunt secundum judicium animi sui, & ideò sibi credi non debet, nisi expressa causa, etiam si non sit interrogatus, secundum ea, quæ traduntur in*

Leg. :::

Leg. ::: Cardin. Thusc. *lit. M. concl.* 129. *num.* 52. ibi: *Quatuor igitur sunt necessaria ad probandum Matrimonium de recenti: primò, diuturna habitatio insimùl per decem annos: secundò, tractatus adinvicem pro viro, & uxore: tertiò, quod specificentur actus specifici tractatus, quia in genere non sufficeret: Quartò, quod vicini sciebant.* Borrell. *in Summ. ad tit. de Spons. num.* 960. ibi: *Ac per testes probantur actus particulares Matrimonii, puta quia eam in lecto, tabula, seu mensa, & aliis communibus tractabat, ut uxorem.*

260 Si se registra el Processo, à vèr si en alguna ocasion D. Sebastian, y Doña Inès declararon à los vecinos de las casas, donde se quiera figurar vivieron, el que estaban casados, y que por tanto habitaban juntos, secundum doctrinam ejusdem Gutierrez *ubi supra*, versic. *Sexto*, ibi: *Sexto, & ultimo requiritur, quod ita cohabitantes coram testibus declarent, se habitare tanquam conjuges, ita Angel. quem refert, & sequitur Menoch. dict. cons.* 199. *in fin. & in dict. præsumpt.* 1. *num.* 76.? se encuentra todo lo contrario; pues ademàs de la cautela, temor, y precaucion de mantener casas separadas, Don Sebastian escriviò desde Ungrìa, que la prole se baptizasse en secreto; lo que convence quan agenos estaban de publicar trato, y comunicacion, que tanto procuraban encubrir, ocultar, y disimular: y asi vemos, que ni un Testigo hay, que afirme haver vivido junto à las casas de los referidos; ni menos se ha dicho, en què calle, y casa de Bruselas tuvo Doña Inès su habitacion. Y tambien se halla la Declaracion, que Doña Inès hizo al Obispo de Antuerpia, sobre que dexamos dicho; practicada, no solo à fin de subsanar la suposicion de la Partida, que con pretexto de suplemento de ceremonias de Baptismo, se introduxo en la Parrochial de Rumps, sino es tambien para desvanecer qualquiera voz, ò concepto de Matrimonio, que en lo venidero pudiesse formarse, con el motivo de la correspondencia, y visitas, que Don Sebastian le solia hacer.

261 Y finalmente, encontrando una total separacion, asi en Flandes, como en España, es superfluo dinumerar los demàs requisitos, que los AA. señalan para

que

que la cohabitacion pudiesse inducir antes del Tridentino presumpcion de Matrimonio ; Por quanto faltando, como falta, lo principal, que es la cohabitacion, es impertinente buscar adminiculos, que la corroboren; quia, *quod non est, aut nihil est, suppleri non potest*, ut pluribus probat Escobar *de Puritat. 1. part. quæst.* 11. §. 1. *num.* 35. *&* *quæst.* 12. §. 3. *num.* 30. *&* *part.* 2. *quæst.* 6. §. 5. *num.* 17. ibi: *Quia cum nihil sit, non est, cui accedere adminicula possint, leg. fin. ff. de Constitut. pecun. cum similibus alibi adductis*: luego es innegable, que aun quando oy tuvieran lugar los Matrimonios presumptos, y se controvirtiera este caso antes de la promulgacion del Sagrado Concilio de Trento, se repeliera, como concubinato, el trato, que el Marquès ha propuesto para inducir probanza presumptiva, y conyectural de Matrimonio entre sus Padres, hallandose absolutamente destituìdo de quantas circunstancias, y adminiculos eran necessarios, segun el Derecho Comun, para que *ex cohabitatione resultaret legitima presumptio Matrimonii.*

262 Es el Santo Sacramento del Matrimonio una conjuncion, y sociedad individua de vida, Text. in dict. cap. *Illud*, 11. *de Præsumpt. leg.* 1. *&* 7. *tit.* 2. *partit.* 4. que induce entre los conyuges individua comunicacion de familia, casa, cama, y mesa, y mutua participacion de las demàs acciones, que son consiguientes à su indisolubilidad; ut constat ex Sacro Text. 3. *Genesis*, *versic.* 12. ibi: *Mulier quam dedisti mihi sociam.* Text. in cap. *Cum societas*, 17. *caus.* 27. *quæst.* 2. *cap.* 2. *de Sponsal. Leg.* 1. §. *Si vir, aut uxor, ff. ad Syllan.* ibi: *Quia mixta familia est, & una domus est. Leg.* 1. *ff. de Ritu nuptiar.* D. Bernard. *in Cantis, Serm.* 7. ibi: *Sponso, & Sponsæ omnia communia, nihil proprium, nihil à se divisum habentibus, una domus, unus thorus, una charo.* Cicer. *lib.* 2. *Officior.* ibi: *Prima societas in ipso est conjugio, proxima in liberis, deindè una domus, communia omnia.* Apuleyus *lib.* 6. *de Asin. aureo*, ibi: *Accumbebat summum thorum maritus Psychem gremio suo complexus.* Robert. *ubi supra*, ibi: *Uxores legitimæ, quæ sociæ sunt Divinæ, & Humanæ domus, charo conjugi assident, & sacra maritalis mensæ participant:::*

pant:: :: *una vivendum, una pereundum.* Exornat latè D. Gonzal. *in Comment. ad text. in cap.* 2. *de Donat. inter vir, num.* 4. doctè Camil. Borrell. *in Summa Decis. tit. de Sponsal. & Matrimon. à num.* 11. *tom.* 3. que causa una promiscua tradiccion de cuerpos, y subordinacion de voluntades, Apostol. 1. *ad Corinth. cap.* 7. *versic.* 4. ibi: *Mulier sui corporis potestatem non habet, sed vir. Similitèr autem, & vir sui corporis potestatem non habet, sed mulier.* Borrell. ex Antipatro, *ubi supra num.* 125. ibi: *Revera undequaque commiscetur conjugalis amor, cum non solum opes, & liberos omnibus charissimos, & animam, sed etiam corpora soli conjuges communia habeant.* D. Thom. Martinez Galindo *in Phœnice Jurisprudent. Hispanicæ, lib.* 2. *tit.* 1. *de Matrimon.* §. 2. *gloss.* 2. *per tot.* que engendra el amor mas excessivo, Propertius: *Omnis amor magnus, sed apertè in conjuge major*, apud Nevizan. *lib.* 3. *Sylvæ Nupt. verbo*, est nubendum, *num.* 10. *pagin. mihi* 210. Y que incluye los tres principales substancialissimos bienes, nempè *Prolis, Fidei, & Sacramenti*, Text. in cap. *Omne itaque*, 10. *dict. caus.* 27. *quæst.* 2. el primero consiste en la prolificacion, y educacion de los hijos; el segundo, en la reciproca fidelidad, que deben guardarse marido, y muger; y el tercero, en la sociedad, è individualidad de vida, en que deben siempre estàr; Borrell. *ubi supra num.* 190. *& seqq.* D. Gonzal. *ad text. in cap.* 7. *de Conditionib. apposit. num.* 3. *& passim DD. præcipuè Canonistæ.*

263 Y como todo lo referido depende de la cohabitacion inseparable, es esta de precepto Divino, *ut est notum, & constat ex Sacro Text. Genesis cap.* 2. *versic.* 24. illis in verbis: *Et adhærebit uxori suæ, & erunt duo in carne una*; Por quanto viviendo los conyuges siempre separados, no pueden (estando à ello obligados tambien por precepto Divino. Idem Apost. 5. *ad Ephesios, versic. ultim. &* 3. *ad Colossenses, versic.* 19.) amarse, Lactanct. Firmian. *de Falsa Religion. lib.* 3. *cap.* 20. ibi: *Quis aut vir mulierem, aut mulier virum diliget, nisi habitaverint semper una? nisi devota mens, & servata invicem fides individuam fecerit charitatem?* Y despues de esto frustran, è im-

impiden todos los tres bienes de este sagrado contracto, como està claro; y asi la condicion, ò pacto *de non cohabitando perpetuo*, lo vicia, por ser immediatamente contra la substancia del Matrimonio, è impeditiva de su primario fin; docet Petr. Ledesma *de Matrimon. quæst.* 47. *artic.* 5. *dub.* 4. Thom. Sanch. *eodem tract. lib.* 5. *disput.* 10. *num.* 5. Pat. Bas. Pont. *etiam de Matrimon. lib.* 3. *de Consensu conditionato, cap.* 11. *num.* 16. Y se exponen à incidir en el inminente peligro de la incontinencia, y caer en las demàs espirituales ruinas, que le son consiguientes, y se dexan facilmente considerar; y asi dixo el Apostol *in supra allato cap. Nolite fraudare invicem, nisi fortè ex consensu ad tempus, ut vacetis orationi, & iterùm revertimini inidipsum, ne tentet vos Satanas propter incontinentiam vestram*: Y por tanto es conclusion constante *apud omnes*, que los casados estàn obligados, por Derecho Natural, y Divino, à cohabitar, y vivir juntos en una casa; ut docet Thom. Sanch. *de Matrimon. lib.* 9. *disput.* 4. *num.* 2. ibi: *Quæstio* 1. *An teneantur conjuges simul habitare? Prima conclusio. Tenentur conjuges Jure Naturali, & Divino simul habitare. Conclusio ab omnibus admittitur, & constat*: : : : Y que el Juez Eclesiastico los puede, y debe compeler con Censuras à hacer vida maridable, como consta del capitulo *Literas, de Restitut. Spoliator.* del capitulo *Porrò*, 3. & *Ex literis*, 5. *de Divortiis*; tenet cum pluribus idem Sanchez *ubi supra num.* 6. sin que sea necessaria reclamacion de parte; pues puede, y debe proceder de oficio, sin permitirles, en modo alguno, vivir separados, idem *dict. loco*, *num.* 5. ibi: *Quare Judex Ecclesiasticus nullo modo permittere debet conjuges juvenes separatos esse ob incontinentiæ periculum, ut benè tradunt Abb. cap.* 1. *num.* 7. *de Conjug. Lepros. & ibi Alexand. de Nævo, num.* 6. *Potestque ex officio propter hoc periculum compellere utrumque, ut tradit idem Abb. cap. Ad id quod, num.* 3. *de Sponsal.*

264 Pues si todo lo referido es verdad Catholica, y hallamos, que ni en Flandes, ni en España estuvieron juntos, ni cohabitaron tiempo alguno Don Sebastian, y Doña Inès: que vivieron siempre cada uno en su casa

con

con una total divifion , y feparacion : que Doña Inès no folicitò jamàs , como era regular , el conforcio , y vida maridable : que viviò refignada en donde la ponian, y deftinaban : que Don Sebaftian nunca pafsó à verla: que no eftrañò , ni fe quexò de igual defvìo : que nadie de la familia le diò la eftimacion , que correfpondia à muger del Don Sebaftian ; còmo fe puede raftrear , ni prefumir , que entre los fufodichos mediaba el pretenfo Matrimonio , que fe alega , por medios de actos , que immediatamente fon opueftos , contrarios , incompatibles , y repugnantes con la certeza de fu celebracion?

265 De fuerte , que bien fe atiendan los hechos propueftos para prueba propria , y verdadera del citado Matrimonio ; bien los fubfidiarios , y adminiculativos para prefumirlo : afsi unos , como otros lo eftàn excluyendo , y convenciendo fu fupoficion , y fingimiento; Por quanto fi miramos à la probanza verdadera , que confifte en la publicacion de Proclamas , ò fu Difpenfa, en la afsiftencia del Parrocho , y Teftigos , con individual exprefsion del Lugar , y dia de la celebracion , abfolutamente falta , como queda dicho ; y lo que el Marquès ha deducido para efta prueba verdadera , eftà lleno de contradiciones, y repugnancias , que mas convencen fu no exiftencia. Sirva de relevante confirmacion à quanto queda dicho en efte affumpto en fus refpectivos lugares , la fuperior authoridad de los quince infignes Theologos Romanos , que fubfcrivieron , y aprobaron la Difceptacion 1. del Urfaya *tom.* 1. *part.* 2. los que llevando por norte el Santo Concilio Tridentino , repugnan con folidifsimos fundamentos toda probanza de Matrimonio, que no refulte puntualmente arreglada à la difpoficion del citado Concilio , manifeftando los notorios perjuicios , è inconvenientes , que de lo contrario fe podian feguir.

266 Y principalmente firvanos , por fer muy proprio , el raciocinio del Padre Laberio de Jefus , que es el primero , que de dichos Theologos pufo dictamen, *ibi num.* 3. *Veniendo ad primum , mihi certum videtur , non extitiffe prætenfum Matrimonium inter præcitatos , fed effe*

fup-

suppostititium. Moveor plano discursu sequenti: Nequit affirmari veritas alicujus facti, quod principiis contradictoriis innititur; porrò existentia prætensi Matrimonii plena est contradictoriis, à Patronis illud defendentibus evulgatis: igitur non est subsistens: Declaro assumptum: Causæ à quibus pendet existentia contractus Matrimonialis sunt debita licentia Parochi assistentia testium præsentia, locus, & tempus. Quantum ad licentiam contrahendi absque Proclamationibus, Pulzonus testatur habitam ab Episcopo Fanensi: Epiphania verò à Sancta Sede Apostolica emanatam constanter fatetur (en nuestro caso hay menos, pues ni se dice, si se dispensaron, ò si se leyeron las Amonestaciones, para passar à efectuar este pretenso Matrimonio, no obstante de ser cada uno de los que se figuran contrayentes de distinto Obispado, y Domicilio: ni en los Libros donde podia constar, se hace mencion alguna de diligencia antecedente, ò subsequente al tal acto, como queda dicho). *Quantum ad locum Pulzonus judicialitèr fassus est, se ab Epiphania audivisse hoc Matrimonium celebratum fuisse modo Laureti, modo in Sancto Constantio* (aqui no se ha querido señalar con toda malicia (por discurrir facil el convencimiento de la falsedad) la Iglesia, ò Casa donde se contraxo, no obstante de haver depuesto el Padre de Doña Inès, suponiendose Testigo presencial). *Quantum ad tempus Epiphania firmitèr asseruit fuisse celebratum die 20. Januarii 1691. Pulzonus alicubi possuit die 16. alicubi die 20. alicubi die 28. quæ est maxima contradictio, & quidem in substancialibus* (dos Testigos del Marquès, que quisieron señalar el dia del contracto de este imaginario Matrimonio, estàn totalmente contrarios; pues Don Fernando Zualart, Padre de Doña Inès, que es el uno, dixo, que fuè el dia 22. de Enero de 1686. y Guillermo Gabriel de Kesél, que es el otro, expressó de oìdas, que el dia de Santa Inès, que es 21. de Enero). *Quantum ad personam Parochi assistentis per verba, ipsius Epiphaniæ, relata à Pulzono, ac testibus in juratis Depositionibus asseritur modo Pulzonus ipse, modo Lelius* (aqui, aunque se señala à Don Gerardo de Vera, no hay la menor justificacion de la asistencia del susodicho, que es lo mismo, que

no

no haverse señalado, nam idem est non allegare, quod allegare, & non probare, D. Salgad. *de Libertat. Benefic. art. 1. num. 23. & 24.* D. Valenzuel. *cons. 22. num. 42.* y despues de esto repugnan, y contradicen dicha assistencia, assi el hecho de no haver anotado este supuesto Matrimonio en el Libro, en que se hallan las Partidas de todos los que se contraxeron en el tiempo que fuè Capellàn Mayor del Exercito, como los demàs irrefragables constantes fundamentos de Derecho, que sobre ello quedan ponderados). *Quibus palpalibus contrarietatibus stantibus* (notense igualmente en este lugar las visibles palpables repugnancias, contradicciones, estrañeces, inverosimilitudes, y extravagancias, con que se pinta la funcion de esta ideada Boda, y resultan de las Deposiciones de Don Juan Francisco Zualart, y Guillermo Maudet, su Criado, que se expressan *supra à num.* 152.) *Omnis prudens affirmare cogitur, erroneam fore prætensi Matrimonii existentiam.*

267 El mismo rumbo siguiò el P. Francisco Maria Campiono, del Orden de la Santissima Trinidad, y Examinador Apostolico, al *num.* 78. del citado Responso Theologico, ibi: *Tantum abest, quod probetur veritas existentiæ Matrimonii, quod tali discursu evinco: Qui non adducit causas veras, ex quibus pendet veritas alicujus facti, non probat existentiam facti, sed potius demonstrat non existentiam facti, sed in casu nostro non adducuntur causæ veræ, ex quibus unicè pendet veritas existentiæ dicti Matrimonii: Ergo non probatur veritas existentiæ Matrimonii, sed potius demonstratur non existentia talis veritatis. Adducuntur causæ, ex quibus unicè pendet existentia prædicti Matrimonii, & declaratur, quod istæ nullatenùs sint veræ. Causæ enim istæ sunt assistentia Parochi, presentia testium, locus, & tempus.* : : : : Sigue discurriendo por cada una en la misma conformidad, que el P. Laberio; y despues dice: *Unde cum, nec seorsim, nec simul adducantur causę verę existentię Matrimonii, non probatur existentia, sed potius clara, & quasi demonstrativa redditur non existentia.*

268 Y se debe notar, que el Matrimonio, que se disputaba, y controvertìa en la referida Disceptacion primera del Ursaya, lo testificaba el pretenso Parrocho, que

que era el *Palzonus*, y tambien la asserta muger, que era *Epiphanìa*; pero en vista de que se señalaban por Testigos à dos Peregrinos, ut constat *in Discept. num.* 25. *&* 78. que como personas incognitas, no podian ser examinados, se despreciò por improbable, y por acto figurado contra la disposicion del Tridentino; sin atender, ni à la atestacion de *Epiphanìa*, por parte interessada, ni à la del Parrocho *Pulzonus*, por faltar la de los Testigos, ut constat *Respons. Theologic. n.*38. ibi: *Mulieris dictum non suffragatur: Parochi testimonium, quamvis aliàs magni ponderis, non sufficit; sed Parochi, & utriusque simul testis præsentia testificari, potentis indivisibilitèr, & essentialitèr prærequiritur, ibidem declarante Concilio*, repetantur posita *supra numer.* 250. *& seqq.* ni à la cohabitacion de muchos años, ni al numero de Testigos, que dixeron de fama, y comun opinion sobre dicho Matrimonio, ni à otras circunstancias, que en el hecho se ponderaban: Luego con quanta mayor superior razon procederàn en nuestro caso las doctrinas, y fundamentos, que alli se cumulan, en vista de haver negado Doña Inès este Matrimonio, haverlo tambien negado el Don Sebastian, no haverlo annotado en el Libro Parrochial del Exercito Don Gerardo de Vera, pretenso Parrocho, y hallarnos unicamente con la voluntaria Declaracion de Don Fernando Zualart, despreciable, y por repetidos Capitulos destituìda absolutamente de fee, y credito, como queda probado *à num.* 135. *& seqq.*? Si es suficiente, que los Testigos no parezcan: què se dirà, quando ni Parrocho, ni Testigos existen, y de la asistencia, y presencia de los que se figuran Parrocho, y Testigos, no hay justificacion alguna? Responda la regla: *Eadem est ratio non entium, ac non apparentium*, deducta ex Leg. 77. *ff.* de Contrahenda empt. & ex Leg. *Locus certus*, 26. §. *Incerta*, *ff. de Adquir. Possess.* & ex aliis congestis à Dueñas *Axiomata, & loca communia juris, lit. N. num.* 53. & à Barbos. *axiomat.* 162. *num.* 2. Respondan las doctrinas puestas *supra num.* 267. y responda principalmente el Tridentino.

269 Si en el caso del Ursaya bastò para tener por supuesto, y fingido el Matrimonio, que alli se pretendia:

dia: que se dixesse, que los Testigos de su celebracion havian sido dos Peregrinos; còmo no bastarà en el nuestro, señalandose personas muertas por Parrocho, y Testigos? Inutil resultàra la conciliar disposicion, si se apreciàra por probanza de Matrimonio el decir, que se havia celebrado ante tal Sacerdote, y tales Testigos, aunque fuessen personas muertas, y no constasse del asiento de su legitima Partida en el Libro, que la Iglesia manda tengan los Parrochos, como està clarissimo, y dexamos dicho varias veces en esta Alegacion. Què de Matrimonios se fingieran facilmente de este modo (como se ha intentado fingir el de Doña Inès con Don Sebastian) para introducirse en succesiones de Estados, y Mayorazgos, y para usurpar derechos agenos! Què de concubinatos huviera sin castigo, disfrazados, y encubiertos con el nombre del Santo Matrimonio! Y en suma, què ancha fácil puerta se franqueaba al comun Enemigo, para introducir la polygamia, y frustrar el fin, que los PP. del Concilio, iluminados del Spiritu Santo, tuvieron en la precisa forma de contraherse Matrimonio, que con Decreto irritante, señalaron *in dict. sess. 24. cap. 1. de Reform. Matrim.*! Como considera Fray Pedro Thomàs Sanchez, General de los Carmelitas, *in dict. Respons. Theologic. numer. 71. & seq.* ibi: *Profectò, si valida hujus generis Matrimonia declarabuntur, vel pro Polygamiis extirpandis, non satis provisum fuit à Sacrosanct. Synodo Tridentina, vel ejus provisioni jam occurrit humani generis hostis Legis Christianæ observationem affectans, fine autem Legis à Christiana Republica non assequuto; omnia enim ex una parte disposuisset eadem Sacrosancta Synodus; Spiritu Sancto edocta, ad Matrimonia coram facie Ecclesiæ contrahenda, ipsique Ecclesiæ deindè, urgente necessitate, testificanda: Omnia ex altera ad malum proni ex natura homines, Dæmone suggerente, adinvenissent ad Matrimonia, coram facie Ecclesiæ contracta, eidem occultanda. Utrinque militaretur pro fine contrario, & utrinque syncerum Ecclesiæ finem intentum esse credamus? Absit.* Y tambien Fray Thomàs Granello, Calificador de la Suprema Inquisicion, y Consultor de la Sagrada Congregacion de Ritos, y de la de Indice de Libros, *in eodem Respons. Theolog.*

log. num. 63. ibi: *Censeo Matrimonium, de quo ibidem agitur, esse verè, ac propriè clandestinum, eò præsertim, quod illius exemplo manifestè labefactantur sanctiones Sacrosancti Concilii Tridentini, & lata aperitur via inconvenientibus, quæ ex clandestinis nuptiis ante concilium oriebantur, & ad quæ tollenda providæ præfati Concilii sanctiones editæ sunt. Ultra quam quod* : : : :

270 Y si buscamos probanza impropia, presumptiva, y adminiculativa de este asserto Matrimonio, tampoco se halla: Por quanto el que Don Sebastian, y Doña Inès viviessen *more conjugali*, como el Marquès dice, està tan lejos de justificarse, que resulta immediatamente todo lo contrario del Processo, como queda dicho: Luego si el vivir juntos en una casa tiempo de diez años, prestandose *adinvicem* los obsequios de casados, durmiendo en una cama, y comiendo en una mesa, denominandose *Marido*, y *Muger*, dandose la estimacion de tales, y participando à los vecinos ser tales casados, induce consentimiento implicito, virtual, è interpretativo, suficiente, segun el Derecho Comun antiguo, para legitima justificacion, y probanza de Matrimonio presumpto; el vivir absolutamente separados, no tratarse, ni estimarse como conyuges, y procurar tener oculta, y disimulada la amistad, y correspondencia: como actos ex diametro contrarios à los antecedentes, es forzoso sean exclusivos del referido tacito, virtual, interpretativo, ò presumptivo consentimiento, segun la regla constante de Derecho: *Contrariorum eadem est ratio, & disciplina*, deducta ex Leg. 1. *ff. de His, qui sunt sui, vel alien. jur.* ex Leg. *final. ff. de Legat.* 3. & ex aliis congestis à Barbos. *Axiomat.* 58. & Dueñas, *lit. C. num.* 223. D. Valenz. *cons.* 120. *num.* 13. & D. Crespi *observat.* 25. *num.* 39 *ut in casu pari, ubi agebatur de inducenda tacita professione, considerat Ursaya, tom.* 1. *part.* 1. *discept.* 1. *num.* 41. ubi adducit plures Sacræ Rotæ Decisiones.

271 De suerte, que bien se atiendan para governar la presente controvesia, las reglas del Derecho Comun antiguo (que yà fuera manifiesto absurdo); bien las prescriptas por el Santo Concilio Tridentino (como es preciso),

ciſo), es indiſputable la repulſa del Marquès; en viſta de no haver en el Proceſſo la menor probanza, ni de conſentimiento expreſſo, ni de tacito, ò implicito, para inducir Matrimonio, preſumpto, ò verdadero, entre el D. Sebaſtian, y la Doña Inès Zualart; antes bien las circunſtancias, y hechos conſtantes, que en èl ſe han deducido, eſtàn viſiblemente repugnando, y excluyendo el citado pretenſo Matrimonio, y convenciendo irrefragablemente, que quanto el Marquès ha deducido para perſuadirlo, es pura falſedad, ficcion, y artificioſa premeditada confabulacion, llena de repugnancias, y contrariedades de Teſtigos, con que ſe hace mas innegable, y manifieſto el chimerico fabuloſo contracto de dicho aſſerto Matrimonio, como en caſo bien ſemejante à eſte lo conſiderò Seraphino *deciſ.* 894. *num.* 24. referido por Don Geronymo de Leon *tom.* 3. *deciſ.* 40. *num.* 105. ibi: *Quarto non obſtat, quod deducitur in tertia concluſione ::: quia ex depoſitionum varietate manifeſtè apparet, totam hanc narrationem eſſe commentitiam, & meram fabulam.*

272 Y para que lo que ſe acaba de decir reſulte à todas luces patente, ſe hace indiſpenſable recopilar en eſte lugar las notorias contradicciones, y variedades, con que ſe ha figurado por la Parte, y ſus Teſtigos el hecho de eſte ideado Matrimonio, y las que claramente deſvanecen, y eliden, aſsi la certeza de ſu celebracion, como de quanto ciegamente ſe ha querido proponer para perſuadirla; mediante à que ſi buſcamos en la Probanza del Marquès el modo con que ſe diſpuſo fueſſe Doña Inès, ſu Padre, y Hermanos à Bruſelas à efectuar dicho contracto; ſolo ſe hallan las contradiciones, y extravagancias, que reſultan de las Depoſiciones de Don Juan Franciſco Zualart, y Guillermo Maudet, ſu Criado, que quedan expueſtas *ſupra à num.* 152. Si miramos donde cohabitaron, y vivieron en Flandes eſtos fingidos Conyuges, deſpues que ſe caſaron, no ſe puede venir en conocimiento de coſa cierta; en viſta de que el Marquès expreſsó en la Demanda (*Mem. num.* 35.) que fuè en Namùr, pues dixo: *Y vivieron de continuo en las Caſas del Don Fernando* (lo qual importa judicial confeſsion, ſucediendo lo miſ-
mo

mò à lo que se articùla, como es inconcuso apud omnes, & constat *ex Decis. Text. in Leg. Cum precum*, 9. *Cod. de Liberal. causa*; & ibi Gloss. *liter: G.* Gutierrez *cons.* 1. *numer.* 45. ibi: *Quod quis ponit in libello, videtur confiteri.* Barbos. cum plurib. *in cap. final. de Confessis, num.* 9. ibi: *Unde etiam infertur confessionem factam in libello, cum dicatur facta in judicio, nocere confitenti :::: Et illa, quæ fit in Articulis, Mascard. concl.* 368. *num.* 1. *Cabed. Lusitan. decis.* 79. *num.* 3. *part.* 2. Mascard. *conclus.* 47. *num.* 16. Fermosin. *ad Rubric. de Confessis, quæst.* 2. *num.* 9. ibi: *Notabis autem, quod confessio facta in libello, vel positionibus nocet confitenti, eò quod dicas facta in judicio.* Innocent. *in cap. Cum Venerabilis, de Exception.* D. Garsias Mastrill. *in Decis. Siciliæ* 149. *num.* 16. & *in decis.* 179. *num.* 29. Stephan. Gratian. *in Decis. Marchiæ* 19. *num.* 21. cum innumeris Camillus Borrell. *in Summ. Decis. tom.* 2. *tit. de Confession. & confess. à num.* 141. ibi: *Confessio judicialis facta in libello porrecto, præjudicat confitenti, quia producens videtur fateri omnia in libello contenta esse vera* ::: Et *num.* 143. ibi: *Amplia secundo: Idem operari positionem apertè factam, in judicio productam, quia illam producens omnia, quę ibidem continentur, censetur confiteri.* D. Valenz. *cons.* 169. *num.* 83. ibi: *In tantum quod confessio facta in libello, seu alia Scriptura in judicio producta, prodest adversario etiam absenti, & perindè valet, ac si eò præsente fieret; cap. Cum Venerabilis, de Except. juncta leg. Cum precum, C. de Liberal. Caus. leg. Postquam liti, Cod. de Pactis, Bald. in leg. Unic. num.* 44. *versic. Item, dict. cap. de Confess. & de Confessione tali potest opponi etiam in alia causa contra eam, quæ aliquid fuit confessa, ut in leg. Jubemus* ::: Idem *in cons.* 27. *num.* 32. Caldas Pereyr. *de Empt. & vendit. cap.* 19. *num.* 43. *& seq.* Avilès *in Capitib. Prętorum, cap.* 10. *num.* 15. Riccius *part.* 4. *collectan.* 1059. lo que ha sido preciso advertir, para evitar todo escrupulo, y cavilacion sobre las constantes doctrinas, referidas *supra num.* 188. *& seqq.* quibus addimus eundem Barbos. cum multis *in cap. In nostra,* 32. *de Testib. num.* 15. ibi: *Quando verò testes contradicunt dicto, & confessioni partis, tunc nihil probant*): Y despues (sin reparar que la habitacion *continua* dice continuacion natural de

tiem-

tiempo, y que no admite digresſion à otro lugar, ſino es causa recreationis, vel urgentis necesſitatis, Cardinal. Thuſc. *liter. C. concluſ.* 977. *per tot.*) articulò, que la citada habitacion *havia ſido eſpecialmente en la Ciudad de Bruſelas* (*Mem. num.* 88.) cuya manifieſta inconſtancia, y variacion convence la ceguedad, y mala fee, con que ſuſcitò, y ſigue eſte Juicio: *Turpis enim, & fœda vacilatio ſententiam mutantium, & certum ſignum non certè mentis*, ut ex Juſto Lypſ. *diximus ſupra num.* 152. *in fine.* Y los Teſtigos, que ſobre ello depuſieron, y quedan referidos *al num.* 189. echaron por rumbos diſtintos; afirmando unos, que en Bruſelas; otros, que en Malinas, y Bruſelas; y la Beltràn dixo, que tambien en Namùr (*Mem. num.* 191.); lo que abſolutamente priva de fee, y credito à dichos Teſtigos; pues quando ſu falſedad no eſtuviera convencida, por el hecho ſolo de tener Don Sebaſtian ſu caſa ſeparada en Bruſelas, haſta que ſe vino à Eſpaña, *ut dictum eſt*; ſe convenciera por eſtàr opueſtos à la aſſercion de la Parte que los preſentò, *ut probatum manet*, y por eſtàr contrarios entre sì, *ut dicemus.*

273 Eſtos miſmos Teſtigos afirmaron la publicidad en Bruſelas de eſte ſupueſto Matrimonio, y vida maridable; pero Don Gonzalo Chacòn (*Mem. num.* 200.) dixo, que ſe perſuadiò ſe havria celebrado, ſegun las noticias que oìa, quando eſtuvo en Bruſelas, de los Oficiales, que alli iban de la Guarnicion de Namùr, de quo *ſupra num.* 133. Doña Cathalina Beltràn (*Mem. num.* 193.) dixo, que Don Sebaſtian eſcriviò deſde Ungrìa, para que el Bautiſmo fueſſe en ſecreto, como lo era el Matrimonio: y al *num.* 94. añade, que de dicho Matrimonio ſe hablaba en ſecreto en las Caſas de Don Fernando Zualart. Pedro de Chez (*Mem. num.* 171.), Martin Mercièl (*Mem.num.* 172.), y Lamberto de Loxe (*Mem. num.* 174.), dicen en ſubſtancia lo miſmo, que la Beltràn, en punto de que ſolo entre la familia ſe le decia à la Doña Inès *Madama Pimentèl*; y ſiendo todos Teſtigos del Marquès, unos figuran eſte Matrimonio pùblico, notorio, feſtejado, y aplaudido con cortejos, viſitas, y enhorabuenas; y los otros, ſiendo los mas allegados, domeſticos, y familiares de la Doña

Inès,

Inès, y su familia, como lo eran la Beltràn, Chez, Merciél, y Loxe; y por consiguiente, como tales, mas sabidores de lo que se executò; y passó dentro de casa, Leg. *Consensu*, §. 6. C. *de Repudiis*, Cap. *Veniens*, *de Testib.* Cap. *Videtur*, *qui Matrim. accus. posses.* Fermosin. *in cap.* Tertio *loco*, *de Probat. quæst.* 1. *ex num.* 7. *cum seqq.* D. Gonzal. *in cap.* 6. *de Testib. num.* 6. D. Covarrub. *Practic. cap.* 18. *num.* 4. Farinac. *de Testib. quæst.* 60. *à num.* 195. lo suponen secreto, oculto, y dissimulado.

274 Passando à vèr las circunstancias acaecidas al tiempo del embarco de Doña Inès para España, se encuentran no menores visibles contrariedades en los Testigos del Marquès; mediante à que Luis Zualart, hermano de la Doña Inès, dice (*Memor. num.* 168.), *que de orden de su Padre Don Fernando Zualart havia passado à Bruselas à vèr à su hermana, que se disponia para partir à España: què con efecto passó à Bruselas, donde estuvo cerca de ocho dias, y viò enfardelar los muebles de la referida en presencia de dicho Don Sebastian su marido, quien estaba presente; y daba para ello sus ordenes: que despues partieron para Ostende* (Memor. num. 169.), *donde estuvieron ocho dias aguardando viento favorable: que entonces se embarcò con su hijo para España.* Pedro de Chèz (Memor. dict. numer. 171. dice de vista, y hecho proprio, *que estando resuelto el Don Sebastian de partir à España, hizo partir tres semanas antes, ò un mes, à su Esposa con el niño para Ostende : : : : donde la hallò el Testigo, y que la referida le preguntaba si su Esposo havia partido para España; à que le respondiò, que sì, y havia emprehendido su viage à cavallo, y que estaria en España antes que la referida, y su hijo.* Vease si es imaginable mayor contradiccion. Luis Zualart pone à su hermana Doña Inès en Bruselas en compañia del Don Sebastian ocho dias antes de embarcarse, disponiendo, y enfardelando los bienes para el viage; y el Chèz la coloca en Ostende un mes antes de la embarcacion; y tan ignorante del paradero del Don Sebastian, que preguntò à dicho Testigo, si se havia venido à España: claro convencimiento de que el Marquès de Castañaga, Governador entonces de Flandes,

como

como ſabidor del ſuceſſo, en conſequencia de las inſtancias, que hacia à los Marqueſes de Pobàr, que expreſſa Don Zeledòn de Arroytia (*Memor. num.* 378.) diò alguna eſtrecha prompta orden al Don Sebaſtian, para que ſalieſſe de aquellos Paìſes; y tan aceleradamente, que no le permitiò vèr à la Doña Inès, ni participarle ſu retiro; pues à no ſer aſsi, no anduviera eſta preguntando, ſi ſe havia partido, ò no para España, como eſtà claro.

275 Martin Mercièl (*dict. numer.* 172.), dixo, *que haviendo tenido Don Fernando Zualart noticia de que Doña Inès ſe diſponia para partir à Eſpaña, el dicho Don Fernando, ſu muger, y Doña Juana Zualart fueron à Bruſelas à deſpedirſe de ella, à quienes llevò el Teſtigo en una Caleſa:::: que ſe quedaron en Bruſelas algun tiempo; y que haviendo buelto à Namùr, dixeron, que la Doña Inès eſtaba para embarcarſe en Oſtende*: en lo que eſtà totalmente contrario con Luis Zualart, pues eſte afirma; que ſu Padre lo embiò, y con efecto fuè à Bruſelas à vèr à ſu hermana Doña Inès; y aquel aſſegura de hecho proprio, que llevò à los Padres de Doña Inès à Bruſelas, noticioſos de que ſe diſponìa para venirſe à Eſpaña, y que alli ſe mantuvieron haſta que ſe fuè à Oſtende para embarcarſe.

276 Doña Cathalina Beltràn eſtà contraria à los citados tres Teſtigos, y ella miſma en ſu propria Depoſicion ſe implica, y contrarìa à cada paſſo, acreditando la juſtiſsima razon, que el Emperador Juſtiniano tuvo para prohibir, que à las mugeres ſe les recibieſſe juramento, in Text. *in Authent. ut ſine prohibitione matres. Cap. Quia verò*, 2. afirmando, que la muger, ſiempre que jura, jura falſo, ibi: *Toties ſcimus prævaricatam legem, & jusjurandum perjurum datum, quoties penè datum eſt.* Paulus Rubeus *in Annotat. ad deciſ.* 431. *Sac. Rot. part.* 4. *Recent. num.* 48. ibi: *Mulier toties perjurat, quoties jurat*, in cujus comprobationem nonnulla venuſtè congerit. Et ſuper dict. Text. adducit Franciſcus de Prætis *lib.* 3. *Feſtivar. Lection. cap.* 13. *num.* 103. Plautum in Amphitr. dicentem: *Mulier eſt audacter jurat*; todo lo qual ſe mani-

ni-

nifiesta, regiſtrada ſu Depoſicion. Dice en primer lugar (*Memor. dict. num.* 191.), que en Eſpaña ſirviò à Doña Inès: que en Namùr ſirviò à Don Fernando Zualart ſeis años, y que en eſte tiempo Don Sebaſtian galanteaba à la Doña Inès: que oyò à ſus Amos, que la havia embiado à pedir por muger, y que ſe le havia negado, *porque ſiendo muger de Don Sebaſtian, era meneſter gaſtar mucho para mantenerle la grandeza, que le correſpondia*; yà con eſto ſe confieſſa la desigualdad de Doña Inès, y ſuperiores circunſtancias del Don Sebaſtian; y al miſmo tiempo reſulta la contradiccion de eſta Teſtigo con los referentes al Religioſo de habitos blancos, quienes expreſſaron haverle oìdo decir, que en eſte Matrimonio tuvieron grande ſentimiento los Padres de Doña Inès, *porque ſegun ſu calidad, y medios, la huvieran caſado en ſu Paìs con perſona de mas graduacion, que el Don Sebaſtian* (Memor. num. 236. 237. & 248.).

277 Proſigue diciendo: que para obviar dicho caſamiento retiraron à la Doña Inès à la Villa de Malinas à caſa de un ſu hermano, llamado Monſiur de Golzini, *donde la Doña Inès eſtarìa como dos años, poco mas, ò menos: que bolviò à caſa de ſus Padres, donde eſtuvo algun tiempo, ſabiendo la Teſtigo, que Don Sebaſtian ſe havia partido à Eſpaña, y venido à Madrid*: luego Doña Inès, ſegun eſta Depoſicion, fuè retirada por ſus Padres à Malinas, para impedir el caſamiento con Don Sebaſtian; y deſde alli, al cabo de dos años, bolviò à Namùr, y entonces yà Don Sebaſtian ſe havia venido à Eſpaña: luego Doña Inès nunca eſtuvo en Bruſelas, mientras Don Sebaſtian ſe mantuvo en aquellos Paìſes: luego es falſo quanto depuſieron Luis Zualart, Chèz, y Mercièl; pues no es componible, que Doña Inès eſtuvieſſe en Namùr, y que ſus Padres la fueſſen à viſitar, y à deſpedirſe de ella à Bruſelas; ni que el Don Sebaſtian deſde Eſpaña eſtuvieſſe enfardelando los traſtos de Doña Inès en Bruſelas ocho dias antes de ſu embarcacion, como el Luis Zualart depuſo; y por conſiguiente es falſo el acto figurado en Bruſelas de la celebracion de eſte pretenſo Matrimonio.

Sigue

278 Sigue dicha Beltràn: *Y à esta sazon los Padres de la Doña Inès dixeron à la Testigo, que estaba casada de secreto con el Don Sebastian, de cuyo Matrimonio tenian un hijo, y que se trataba de que se viniesse tambien à España con su Marido, y que la havia de venir sirviendo la Testigo*: de suerte, que esta Testigo, siendo Criada de la casa, y confidente de la Doña Inès, no supo de tal Matrimonio, hasta que sus Amos le dieron noticia de que se havia celebrado en secreto, y esto en ocasion, que yà Don Sebastian se havia venido à España, como ella misma depone; Pues notense ahora las visibles crasas implicaciones, y contradicciones, que padece la Deposicion de esta Testigo; mediante à que continuando su Declaracion dice (*Memor. num.* 194.), *que viò al Don Sebastian, y la Doña Inès en Bruselas, que se estimaban, y querian, y haciendo vida maridable*: Què manifiesto arrojo, y ceguedad! Acaba de decir, que quando supo de este Matrimonio, yà Don Sebastian se havia venido à España, y no obstante assegura, que los viò en Bruselas hacer vida maridable. Dice mas (*Memor. num.* 192.), *que haviendo buelto de la Campaña de Ungrìa Don Antonio, y Don Manuel, hermanos de Don Sebastian, y quedadose este en dicha Campaña, passó la Doña Inès con la Testigo, y otros Criados de sus Padres à Bruselas para conocerlos, y fuè à parar à la casa donde se criaba el Don Joseph Pimentèl su hijo, que fuè desde quando la Testigo le empezò à conocer, y supo como el casamiento se havia hecho en secreto.* En lo que hay muchas cosas que advertir, asi para convencimiento de la falsedad de la Beltràn, como para mayor comprobacion de la imperceptible tramoya de este pretenso Matrimonio; Por quanto no es composible en primero lugar, que conociesse al Marquès, y tuviesse noticia de haverse hecho este casamiento en secreto, en tiempo que Don Sebastian se hallaba en la Campaña de Ungrìa; como ahora dice: y que despues de haver buelto de la Campaña dicho Don Sebastian, y venidose à España, fuesse quando supo de dicho casamiento, como antes dexaba declarado; no es consonante, antes sì violentisimo, con la certeza de dicho Matri-

trimonio, que la Prole se diesse à criar, no solo fuera de la Casa, sino es de la propria Patria, y Obispado, pues la Doña Inès se estaba en Namùr en casa de sus Padres, desde donde vino à Bruselas à vèr los hermanos del Don Sebastian, y al Marquès lo estaban criando en Bruselas, *concubinæ autem certissima illa sunt indicia ::: si partus suos publicari veretur*, ut ex Robertus diximus *num.* 256. pues de otro modo, què madre legitima lo consintiera, y toleràra? *Quis enim ferat liberos à Parentibus ::: segregari?* Text. *in leg.* 11. *C. Communia utriusque judic.* faciunt doctrinæ positæ *supra num.* 158.

279 Menos es compossible con lo antecedente, lo que continùa declarando (*Mem. num.* 193.): *Que estando en su Campaña el Don Sebastian, escriviò à Bruselas à su Amigo Don Alvaro Ferrera, para que su hijo se baptizasse en secreto, como lo era el Matrimonio; y tambien escriviò à la Doña Inès :::: y el Baptismo se puso en execucion, yendo à la Villa de Rumps, passando por Malinas, ocupandose desde por la mañana, hasta la tarde, que bolvieron à Bruselas; y para dicho Baptismo fueron el dicho Ferrera, la Doña Inès Zualart, y la Testigo; y el dicho Ferrera fuè Padrino, en nombre del Marquès de Pobàr; y la Testigo fuè Madrina, en nombre de la Marquesa: y por esto se le puso el nombre de Joseph Francisco Pimentèl, hijo legitimo de Don Sebastian Pimientèl, y de Doña Inès Zualart su muger; y acabado el Baptsmo, se bolvieron à Bruselas, donde la Doña Inès tomò casa* (*Mem. num.* 194.): Por quanto si Doña Inès vivia en Namùr, y no tomò casa en Bruselas, sino es despues de celebrado el supuesto Baptismo; còmo le escriviò el Don Sebastian à Bruselas, y de aqui salieron para Rumps? Si esta Testigo fuè acompañando à la Doña Inès à Rumps, y fuè Madrina del Baptismo, como afirma, y se figura en la Partida, que se ha presentado (*Mem. num.* 47.); còmo dice, que quando la Doña Inès passó à Bruselas à vèr los hermanos de Don Sebastian, comenzò à conocer el niño, suponiendolo once meses antes baptizado? luego es falso, y supuesto quanto expressa en razon de dicho Baptismo; y por consiguiente resulta mas irrefragable, y evidente la subplantacion, y falsedad, y dolosa

in-

introduccion de la llamada Partida de Baptiſmo en los Libros de la Parrochial de Rumps.

280 Y que quando la Doña Inès paſsò à Bruſelas à vèr los hermanos de Don Sebaſtian fueſſe once meſes deſpues del referido Baptiſmo, ſe prueba con evidencia; en viſta de que Benito Falcòn dice (*Mem. num.* 233.), que quando vino con ſus Amos à Bruſelas, eſtuvo en dicha Ciudad poco mas de dos meſes: deſpues afirma (*Mem. num.* 280.), que ſe embarcò con Doña Inès, quando eſta vino à Eſpaña: dicha Doña Inès faliò de Flandes para Eſpaña el dia 14. de Agoſto de 1688. ſegun el Libro de Memoria de ſu Padre Don Fernando (*Mem. num.* 70.); con que haviendoſe detenido Falcòn ſolo dos meſes en Bruſelas, y embarcadoſe con Doña Inès para Eſpaña el dia 14. de Agoſto de 688. deſcontando los dichos dos meſes de la detencion de Falcòn en Bruſelas, y deſcendiendo deſde el dia 14. de Agoſto de dicho año, que fuè el embarco ſuyo, y de Doña Inès; no queda duda, en que la llegada de Falcòn con ſus Amos à Bruſelas, fuè à 14. de Junio del miſmo año de 1688. con ſola la diferencia del poco mas, ò menos, que depone: luego conſtando por la miſma Partida, llamada de Baptiſmo, que eſte ſe executò el dia 16. de Julio del año de 1687. es claro, que quando la Beltràn dice empezò à conocer el niño, fuè deſpues de paſſados once meſes de ſu figurado Baptiſmo.

281 Proſigue diciendo: *Que haviendo buelto de la Campaña el Don Sebaſtian fuè à parar à dicha caſa con ſu muger, y hijo, ſin embargo de que Don Sebaſtian todavia tenia ſu caſa pueſta: en cuyo tiempo viò, que ſe eſtimaban, y querian, comiendo juntos, y haciendo vida maridable, llamandola ſu muger, y ella à èl marido, y ambos al Don Joſeph ſu hijo, y èl à ellos Padre; teniendo la Teſtigo por cierto, y verdadero el Matrimonio, aunque nunca ſupo donde ſe havia celebrado; sì ſolo haver oìdo decir muchas veces, que havia ſido en Bruſelas, y que ſe havian hallado preſentes el Conde de Grajàl, y el dicho Ferrera; y aunque de ſecreto, ſe hablaba de ello.* Yà queda advertida la manifieſta implicacion, que ſe regiſtra entre no ſaber eſta Teſtigo de tal Matrimonio,

haſta

hasta despues de haverse venido à España Don Sebastian, y haverlos visto hacer vida maridable en Bruselas; pero se corrobora mas dicha implicacion, y falsedad de Testigo, en vista de que, si quando vinieron de Ungrìa à Bruselas los hermanos de Don Sebastian, este se quedaba en la Ungrìa (*Mem. dict. num.* 192.), y la llegada de los referidos à dicha Ciudad, fuè à 14. de Junio de 1688. como queda probado; y el dia 14. de Agosto del mismo año se embarcò la Doña Inès para España, y antes passó à Namùr à despedirse de sus Padres, donde permaneciò 15. dias, como la misma Beltràn dice (*Mem num.* 196.), y Don Sebastian se vino, antes que la Doña Inès, à España; es naturalmente impossible pudiesse vèr al Don Sebastian, despues que bolviò de la Campaña, hacer vida maridable con la Doña Inès en Bruselas: Por quanto rebaxando de los dos meses, que Doña Inès se mantuvo en Flandes, despues que llegaron à Bruselas los hermanos de Don Sebastian, los quince dias, que estuvo en Namùr despidiendose de sus Padres, los que se quieran conceder de anticipacion en el viage de Don Sebastian à España, los que dicha Doña Inès estuvo en Ostende esperando viento favorable, que fueron ocho, segun su hermano Luis Zualart (*Mem. dict. num.* 169.), y los que es preciso ocupasse Don Sebastian en hacer un viage tan largo, como desde Ungrìa à Bruselas; no puede quedar tiempo alguno para la dicha cohabitacion, y vida maridable.

282 Con cuya consideracion se convence igualmente la falsedad, con que el Benito Falcòn depuso (*Mem. dict. num.* 233.), que en los dos meses, que se detuvo en Bruselas, viò al Don Sebastian, y Doña Inès hacer vida maridable: Por quanto, si quando dicho Testigo llegò con sus Amos à Bruselas, Don Sebastian quedaba en la Ungrìa prosiguiendo su Campaña; es impossible, que en poco mas de dos meses, que Falcòn supone se detuvo en Bruselas, acabasse Don Sebastian su Campaña, viniesse desde Ungrìa à Bruselas, dispusiesse su viage para España, y que despues de todo esto passasse Doña Inès à Namùr à despedirse de sus Padres, se detuviesse alli quince dias, y que no obstante viesse este Testigo hacer vida maridable

à

à Don Sebaſtian, y Doña Inès en Bruſelas, los dos meſes que ſe detuvo en dicha Ciudad.

283 Bolvamos à la Beltràn. Eſta, ſiendo Criada de Doña Inès, afirma, *que no ſupo donde ſe celebrò dicho Caſamiento; y que quando ſe hablaba de èl, era en ſecreto*: luego quantos Teſtigos han dicho, que ſe celebrò publicamente, que fuè aplaudido, y feſtejado con viſitas, y enhorabuenas, y que en Bruſelas vivian *more conjugali* Don Sebaſtian, y Doña Inès publicamente, depuſieron ciega, y apaſsionadamente, y con notorio arrojo, y temeridad; mediante à ſer repugnante de Hecho, y por Derecho, que la Beltràn, ſiendo Criada de Doña Inès, ſu confidente, y la que es preciſo la acompañaſſe en las figuradas viſitas, preſenciaſſe las funciones, y ſirvieſſe los agaſſajos, que en ſu caſa huviera, pudieſſe ignorar todo eſto, ſi fuera cierto haver acaecido, y ſer pùblico entre los eſtraños; Textus diſſertus *in cap. Quanto*, 8. *de Præſumpt.* ibi: *Latère te in vicino non potuit, quod ad nos in longinquo pervenit.* Text. *in leg.* 9. §. *Sed facti*, 2. *ff. de Jur. & fact. ignorant.* ibi: *Quid enim, ſi omnes in Civitate ſciant, quod ille ſolus ignorat?* Menoch. *de Arbitr. lib.* 2. *cent.* 2. *caſ.* 186. *num.*8. Robert. *Rer. judicat. lib.* 2. *cap.* 18. *pagina mihi* 524. ibi: *Quis ita Supinus eſt, ut quod omnes ſciunt ſolus ignoret?* Doctrinas, que con mas poderoſa razon militan reſpecto de la Beltràn, ſiendo Criada domeſtica; nam ut ait D. Valenzuela *conſ.* 41. *num.*70. *Domeſtici enim præſumuntur conſcii eorum, quæ in domo aguntur*; *Leg. In Adulterii, ff. Ad Leg. Juliam, de Adulteriis. Leg. ult. Cod. ad Leg. Cornel. de Sicariis*; pro quo refert Salicetum, & alios, repetenda poſita *ſupra num.* 273.

284 Proſigue dicha Beltràn (*Mem. num.* 195.): *Y hallandoſe en Bruſelas el Marquès de Caſtañaga, embiò à Eſpaña à el Don Sebaſtian; y haviendoſe venido, y paſſado primero dicho Marquès à viſitar à la Doña Inès, cumplimentandola, como à muger legitima del dicho Don Sebaſtian, cuyo cumplimiento fuè en el Palacio, que llaman del Señor Carlos Quinto, donde la llevò para eſte fin el Don Sebaſtian, con la Teſtigo, y el dicho Don Joſeph ſu hijo; y deſpues dixo à la Teſtigo dicha Doña Inés, que el Marquès, quando la viſitò, le*

havia

havia dicho, que pues Don Sebastian se havia venido à España, dispusiesse tambien venirse para estàr en su compañia. Si yà Don Sebastian se havia venido à España; còmo llevò à Doña Inès à cumplimentar al citado Marquès? y si este participò en dicha ocasion à la Doña Inès, que Don Sebastian se havia venido à España; còmo lo ignoraba, hallandose yà en Ostende proxima à embarcarse, como depone Pedro de Chèz (*Memor. dict. num.* 171.)?

285 Dice mas (*Memor. num.* 196.): *Y antes que el Don Sebastian se partiesse para España, passó à despedirse de èl la Madre de la Doña Inès à Brusclas:* Què impropria, repugnante, inverosimil, y poco pundonorosa accion! Pero si vèmos, que el dia de estas fingidas Bodas anda Doña Inès en la Corte de Bruselas buscando al Novio por las Hosterìas; no hay que estrañar: antes sì es correlativa à aquella extravagancia la de hacer viage la Suegra para despedirse de su Yerno. *Y para hacer su viage à España la Doña Inès, passó con la Testigo à Namùr à despedirse de sus Padres, y estuvieron en su casa como quince dias*; esta es otra manifiesta contrariedad con la Deposicion del Martin Mercièl (*Memor. dict. num.* 172.); respecto de que este dice, que los Padres de Doña Inès fueron desde Namùr à Bruselas à despedirse de su hija; y la Beltràn assegura, que la Doña Inès fuè la que passó à Namùr desde Bruselas à despedirse de sus Padres.

286 Ultimamente dice: *que asi en aquella ocasion, como en el tiempo que estuvieron en Bruselas, la daban dichos sus Padres todo lo necessario para mantenerse*: luego Don Sebastian no mantenia en Bruselas à la Doña Inès, ni le daba cosa alguna: luego Don Sebastian se vino à España, sin dexarla prevenida de todo lo necessario, para que con la decencia correspondiente pudiesse embarcarse, y hacer tambien su viage à España: luego no huvo tal Matrimonio: luego es fantastica la Dote de los 4Ꝟ. pesos; Por quanto si huviera havido tal Matrimonio, y Dote de por medio, no necesitàra Doña Inès, que sus Padres la mantuvieran, ni las circunstancias de Don Sebastian dieran lugar à ello; y quando se negàra à tan precisa estrecha obligacion, Text. in Leg. *Pro oneribus*, 20. *C.*

 de

de Jure Dotium, cum concordantibus. D. Gonzal. in Comment. ad Text. *in cap.* 1. *de Donat. inter. num.* 11. Carleval *de Judic. tit.* 3. *disput.* 8. *sect.* 3. *num.* 22. ibi: *Secundò deindè adverto, Dotem constitui Marito in Matrimonio, ut ejus onera sustineat, dum Matrimonium durat:::: videlicèt, ut uxorem alat cum familia, educet filios, & omnia ut diligens Paterfamilias administret.* Anton. Cordubæ de Lara *in leg. Si quis à liberis, ff. de Liber. agnoscend.* §. *Si quis ex his, à num.* 19. D. Valenz. *cons.* 41. *num.* 46. & omnes ad unum DD. Doña Inès, y sus Padres lo reclamàran: Luego si los alimentos se entienden subministrados por quien tiene la obligacion, Mascard. *de Probat. volum.* 1. *concl.* 77. *num.* 7. ibi: *Hìc addas, alimenta præsumi esse præstita ab ipso, qui tenetur illum, vel illam alere*; hallando à Don Fernando alimentando, y dando à su hija Doña Inès todo lo necessario, es claro, que el Don Sebastian no estaba obligado, por titulo alguno, à executarlo.

287 Don Diego Noyret depuso tan ciega, y apassionadamente, que al modo de la Beltràn, se implica, y contradice en su mismo dicho, como se evidencia, en vista de que al principio de su Declaracion afirma (*Mem. num.* 177.), *que la primera vez, que viò al Marquès fuè en ocasion de entrar à dàr un Memorial à su Magestad, acompañado de su Tio Don Juan de Ribera*; y despues, sin reflexionar lo que dexaba depuesto, dixo (*Memor. num.* 181. *& seq.*), *que en Malinas viò, y experimentò al Don Sebastian, y Doña Inès haciendo vida maridable: que tambien supo el nacimiento, y Baptismo del Marquès, que era tratado como hijo, y que viò su procreacion*; pues còmo se puede componer, que este Testigo viesse en Malinas la procreacion, y educacion del Marquès, y que alli daba el tratamiento de *Padres* al Don Sebastian, y Doña Inès, y estos à èl el de *hijo*; siendo assi, que la primera vez que lo viò fuè yà en Madrid, y tan adulto, que entraba à dàr un Memorial al Rey? Dice mas (*dict. num.* 182.): *Sucediendo lo mismo haviendose venido à Madrid los dichos Don Sebastian, su muger, è hijo, tratandose como tal marido, y muger, y assi lo experimentò el Testigo*: Si lo que viò, y experimentò dicho Testigo en Malinas sobre este

par-

particular, fuè lo mismo que viò, y experimentò en Madrid; bien se convence su falsedad, y arrojo; Por quanto no pudiendo haver visto en Madrid nada de lo referido (respecto de ser constante, y no dudarse, que los pocos dias, que Doña Inès se mantuvo en dicha Villa, y Corte, estuvo en un quarto alquilado, y el Don Sebastian en la casa de sus Padres), tampoco lo viò, ni experimentò en Malinas.

288 Lamberto de Loxe, examinado sin juramento, depuso (*Memor. num.* 174.): *que sirviò espacio de ocho años à Don Fernando Zualart, y havia veinte y siete, que dexò de servirle, y supo muy bien, que durante los quatro, ò cinco años ultimos de su servicio, Doña Inès Zualart, hija del dicho Don Fernando, era comunmente llamada en la familia, y otras personas, Madama Pimentèl*: luego, ò este figurado Matrimonio no se pudo celebrar por Enero del año de 686. como el Marquès afirmò en su Demanda de Tenuta (*Memor. num.* 35.), y Don Fernando Zualart declarò (*Memor. num.* 72.), y anotò en su Libro (*Memor. num.* 69.); ò antes de celebrarse, Doña Inès se llamaba *Madama Pimentèl*; respecto à que Doña Inès se embarcò para España el dia 14. de Agosto del año siguiente de 688. segun dicho Libro (*Memor. num.* 70.); y por consiguiente, para que Lamberto de Loxe supiesse lo que afirma en los quatro, ò cinco años ultimos de su servicio, es forzoso, ò suponerla casada quatro, ò cinco años antes del citado dia de su embarcacion; ò confessar, que para que à Doña Inès se le dixesse *Madama Pimentèl*, no era preciso el que estuviesse casada con el Don Sebastian. Prosigue: *Y havria mas de veinte y nueve años, poco mas, ò menos, que passó el Testigo à la Villa de Ambers con el dicho Don Fernando à buscar una suma considerable de dinero, la que traxeron à Bruselas, y la llevaron à casa de la Señora de Pimentèl, en la qual estuvieron quatro, ò cinco dias; y à dichas casas iba muchas veces, y en diferentes dias Don Sebastian Pimentèl; y reparò el Testigo, que el referido hacia cariño siempre al niño de dicha Señora, à la qual trataba de Madama*: luego siendo yà la Doña Inès *Madama Pimentèl*, teniendo un hijo, y su casa puesta

en

en Bruſelas , Don Sebaſtian vivia en la ſuya ſeparada: luego aunque ſe decia *Madama Pimentèl* , no hacian *vida maridable en Bruſelas* , como depuſieron Pedro de Chèz (*Memor. num.* 171.) , Guillermo Maudet (*Memor. numer.* 176.) , Don Diego Noyret (*Memor. num.* 181.) , Don Franciſco Mancheno (*Memor. num.* 183.) , Don Pedro de Vargas (*Mem. n.* 185.) , Don Pedro Bermot (*Mem. n.* 189.) , el Marquès de Taracena (*Memor. num.* 63.) y la Cathalina Beltràn (*Memor. num.* 194.) : Luego Doña Inès tenia el niño en ſu caſa , y no ſe criaba fuera de ella , como depuſo dicha Beltràn (*Memor. num.* 192.) .

289 Continùa el Lamberto ſu Depoſicion : *Y eſtando en el camino con el Don Fernando Zualart , y diſcurriendo con èl , le declarò al Teſtigo , que el dinero , que tomaba en Ambers era para el caſamiento de ſu hija , tratado con el Señor de Pimentèl* : Luego Doña Inès , antes de caſarſe, vivia en Bruſelas , tenia hijo , y era llamada *Madama Pimentèl* , como ſe manifieſta claramente por la Depoſicion de eſte Teſtigo domeſtico , Criado de Don Fernando Zualart , y que depone de viſta , y hecho proprio. Se podràn diſcurrir mayores implicaciones , perplexidades , y contrariedades de Teſtigos ! De què procederà tanta variedad , contradiccion , y encuentro , como ſe regiſtra en quanto han depueſto? Conteſtes , y uniformes eſtuvieran en ſu narrativa , ſi el pretenſo Matrimonio de Don Sebaſtian con Doña Inès fuera cierto , y en realidad ſe huviera celebrado *veracis hiſtoriæ indicium eſt ſi de rebus iiſdem omnes eadem ſcribant , & dicant* , ait Joſephus Hebræus *lib.* 1. *contra Appion* ; pero como dicho Matrimonio no ſe contraxo , y es mera tramoya , falſedad , y fingimiento el voluntario hecho , que el Marquès ha propueſto para ſu juſtificacion ; era conſiguiente , que ſus Teſtigos ſe implicaſſen , y eſtuvieſſen varios , opueſtos , y contrarios entre sì , para que de eſte modo , convencida ſu falſedad , prevalecieſſe la verdad ; quia ut eſt Cravetà diximus *ſupra* : *Permittit Deus , teſtes falſos variare , ut per talem variationem veritas prodeat in lucem* , & Div. Auguſt. *lib.* 7. *de Civitat. Dei , cap.* 19. ait : *Quæ enim à veritate non veniunt , ſe ipſa ſubvertunt.* Conſu-

lan-

lántur Nathen. *de Justit. vulnerata*, *part. 2. tit. 11. cap. 1. per tot.* D. Valenz. *cons. 161. num. 19.* Joann. Andr. *in cap. Damnamus*, *num. 11. de Summa Trinit.* & Scobar *de Purit. 1. part. quæst. 12. §. 3. num.44.* ubi refert Tertullianum dicentem : *Veritas obnubilari potest, quia non est Deus : extingui non potest, quia à Deo est.*

290 En cuya atencion es irrefragable la repulsa de todos los Testigos del Marquès, y de que se ha hecho memoria en esta Alegacion (y son los principales, de que se vale): Por quanto (ademàs de los defectos, vicios, inverosimilitudes, y reparos, que respectivamente quedan expuestos) estando, como estàn, ò contrarios en sus mismos dichos, ò encontrados, y opuestos los unos con los otros; no merecen fee alguna, y se desprecian como falsos, como en el primer caso: esto es, quando los Testigos se contradicen en sus propias Declaraciones, lo prueban Text. *in cap. Licet causam*, *9. de Probat.* versic. *Quamquam*, ibi : *Cum alii sibimet in serie sui Testimonii contradicant.* Et ibi Gloss. cum multis. Text. *in cap. 3. caus. 4. quæst. 3.* Text. *in leg. 41. titul. 16. partit. 3.* ibi: *Mas quando algun Testigo fuesse contrario à sì mismo en su dicho, no debe valer su testimonio*; & ibi D. Greg. Lopez. *Gloss. 4.* Leg. *Quid falsò, vel variè, ff. de Testib.* Rota *in Roman. Matrim. 24. Februarii 1668. coram Carpineo.* Navarr. *cons. 6. num. 4. de Sponsal.* Abbas *in cap. 32. de Testib. num. 3.* Thom. Gramatic. *voto 31. num. 19.* cum multis D. Valenz. *cons. 121. num. 139.* cum plurib. Borrell. *in Summ. Decis. tit. 12. de Testium varietate*, *num. 10.* ibi: *Declaratur tertiò, quod si testis sit contrarius, & sibi ipsi contradicat, tunc nec probat, nec audiri debet, cum debeat esse pura, simplex, sine dolo, & mendacio, nec sibi ipsi contraria asserere*; *cap. Pura, 3. quæst. 9. cap. Quod autem, 23. quæst. 7. cap. Sollicitudinem, extra, de Appellat.* ::: cum variis Sacr. Rot. Decisionibus Ursaya *tom. 1. part. 2. discept. 3. num. 15.* Et *discept. 1. ejusdem tom. & part. num. 24.* en donde afirma, que lo referido se entiende, bien la contrariedad estè en un acto, ò deposicion, bien en distintas Deposiciones, y aun Instancias, ibi : *Ubi quod conclusio est vera, non solum quando testis in unico actu sibi contradicit, sed etiam*

in diversis Testimoniis, in diversis actibus, & instantiis testificatur, ut firmavit Rota. :::

291 Y en el segundo caso de estàr los unos contrarios à los otros, lo prueban Text. *in dict. cap. 9. de Probat.* ibi: *Plures tamen illorum reprobantur, quia sibi invicem evidentissimè contradicunt. Dict. cap. 3.* versic. *Item, caus. 4. quæst. 3.* y que se excluyan los unos à los otros, y todos queden inhabiles, y sin credito alguno; Bald. *in leg. Sed si possessor, §. Sed si rerum, ff. de Jure jur.* Butrius *in cap. In nostra, num. 5.* & ibi Abbas *num. 3. de Testib.* D. Valenz. *cons. 166. num. 89.* D. Larrea *allegat. 96. num. 3.* cum innumeris Camill. Borrell. *ubi supr. à num. 4.* Gratian. *Discept. Forens. cap. 562. num. 35. & seq.* Farinac. *de Testib. quæst. 65. à num. 2. ubi cum multis testatur, hanc conclusionem esse verissimam, & sine contradictore.* Y que proceda, aunque los Testigos sean en gran numero; Bald. *in leg. 1. Cod. de Testament.* Gramatic. *cons. 89. num. 4.* ibi: *Tùm, quia testes varii, & diversi inter se non probant, etiam si essent mille, ut dixit Bald. in leg. 1. Cod. de Testament. & in leg. Jurisjurandi, Cod. de Testib. & consuluit Alex. cons. 23. vol. 1.* Farinac. *ubi supr. num. 3.* ibi: *Amplia primo regulam, ut testes inter se varii, & contrarii non probant, etiam quod sint plures, & mille.*

292 Sirviendo de incontrastable confirmacion à lo dicho la constantissima infalible authoridad del Evangelio, Matthæi *cap. 26. versic. 59.* ibi: *Principes autem Sacerdotum, & omne Concilium quærebant falsum testimonium contra Jesum, ut eum morti traderent, & non inveniebant, cum multi falsi testes accessissent;* y aunque parece que repugna el no haver hallado Testigos, con decir el Evangelista: *Cum multi falsi testes accessissent*: lo declara Señor San Marcos en el *cap. 14.* de su Sagrada Historia, al *versiculo 55.* en donde haciendo mencion de los mismos Testigos, dice assi: *Summi verò Sacerdotes, & omne Concilium quærebant adversus Jesum testimonium, ut eum morti traderent; nec inveniebant; multi enim testimonium falsum dicebant adversus eum, Et CONVENIENTIA TESTIMONIA* ☞ *NON ERANT*; con que se saca por innegable legitima consequencia de estos dos Sagrados Textos, que los Tes-

tigos

tigos varios, contrarios, y que no convienen en sus dichos, aunque sean muchos, ni se estiman, ni atienden, se desprecian por falsos, y se reputan, como si no se huvieran presentado.

293 Advirtiendo, que quando los referidos Testigos del Marquès fueran capaces de reducirse à concordia (que es *penitùs* impossible); esto solo pudiera aprovechar para efecto de evitarles la pena de la falsedad; mas de ningun modo para que probassen, y mereciessen fee, y credito, ut cum pluribus docet idem Borrell. *ubi supr. num.* 7. ibi: *Declaratur secundò, quod testes variantes, etiam si reduceretur ad concordiam, tamen talis concordia est ad evitandam falsitatem, non tamen probant, ut ::: ubi dicit optimam rationem, quod per varietatem testium, factum reducitur dubium, & probatio dubia nihil facit ad victoriam ipsi probanti. :::*

294 Y siendo estos los Testigos, con que el Marquès pondera la pùblica voz, y fama de haverse celebrado el pretenso Matrimonio de sus Padres, y que fueron comunmente tenidos, y reputados, assi en Flandes, como en España, por legitimos Desposados, y à èl por hijo legitimo de los susodichos; la insubsistencia de semejante medio desde luego aparece manifiesta; en vista de que, por ser la fama el peor testigo, de que los hombres se valen en las controversias, D. Valenz. *cons.* 92. *num.* 158. ibi: *Nam deterior testis, qui potest haberi est fama, quia Populus non cognoscit veritatem per sensum corporis*; Matthæus *de Afflict. lib.* 2. *ad Constit. Regni Neapol. Rubric.* 10. *de His, qui Fidejussor. num.* 16. *Ideò merito asseruere Doctores famam esse rem fragilem, & perniciosam transmissam ab iis, qui ad nocendum desiderant de eo famam esse, pro quo plures dat*: que regularmente es siniestra, y falàz, Tertullian. *in Apologetico Adversus Gentes, cap.* 7. ibi: *Fama ut plurimum fallax est, & mendax.* Seneca *Tragedia Hyppolyti, actu* 1. *scena* 2. ibi: *Fama vix verò favet*: y esparcida sin autor, ni fomento de verdad, D. Hieronym. *ad Rufinum*, ibi: *Multum in utramque partem crebrò fama mentitur ::: temerè etiam constare solent, quæ ex rumoribus sparguntur, sine certo authore, sine radice veritatis.* Quintilian. *declamat.* 18. ibi: *Rumores sine teste, sine indice, res ex incertis improbissimæ*

ſimæ maligna fallax; cum aliis congeſtis per dict. D. Valenz. *conſ.* 169. *à num.* 106. & per Maſcard. *de Probat. concluſ.* 748. *num.* 5. *& 6.* ubi aſſerit, *quod voces Populi, ſeu viciniæ, ut plurimum veritatem contrariam in ſe habent, & Judex ſæpè in his decipitur*; ſon neceſſarios por Derecho diferentes eſſenciales requiſitos, para que reſulte conſtituìda, y juſtificada. Siendo el primero, y principal, que los Teſtigos, que deponen ſobre la pùblica voz, y fama, ſean perſonas mayores de toda excepcion, de entera fee, y credito; Maſcard. *de Probat. concl.* 749. *num.* 37. D. Valenz. *dict. conſ.* 92. *num.* 168. cum pluribus Eſcobar *de Purit.* 1. *part. quæſt.* 10. §. 4. *num.* 23. ibi: *Primum quidem principale requiſitum, quod in famæ probatione intervenire debet, eſt quod teſtes eam aſſerentes ſint integræ opinionis, fidei exactæ, & majores omni exceptione, ut communitèr omnes firmant ex Text. in dict. cap. Qualitèr, 24. de Accuſat. Leg. 26. tit. 1. & leg. 3. tit. 30. part. 7.* ::: Cuya qualidad, è idoneìdad ſe ha de articular, y juſtificar eſpecificamente, ſin que baſte la comun preſumpcion, *qua quiſque bonus præſumitur*; idem D. Valenz. *num.* 170. ibi: *Quæ bona fama teſtium, & bona conditio, & qualitas ipſorum eſt in ſpecie probanda, nec ſufficit generalis præſumptio bonitatis*; *Cardin. Alban. ad Bart. in leg. Licet, num.* 3. *ff. de Legat.* 1. *Avend. in Dictionar. verbo Coſtumbre, concluſ.* 4. *in fin. Molina de Primog. lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 29. *&* 30. *Mieres de Majorat. part.* 4. *quæſt.* 20. *num.* 1. *Azeved. in leg.* 6. *tit.* 9. *lib.* 3. *Recopilat. num.* 14. *& in leg.* 1. *tit.* 7. *lib.* 5. *num.* 26. *Franch. deciſ.* 644. *num.* 2. *Cornazan. Deciſ. Lucenſi*, 62. *num.* 6. cuyo ſubſtancialiſsimo indiſpenſable requiſito, no ſolo no ſe ha juſtificado hallarſe en los Teſtigos del Marquès, ſino es que reſulta notorio todo lo contrario del Proceſſò, por las viſibles innegables tachas, y defectos, que padecen; unos, por partes intereſſadas; otros, por haver depueſto voluntariamente, por eſcrito, y ſin citacion de Parte; otros, por haverſe examinado ſin juramento; otros, por la animoſidad, è inveroſimilitud de ſus dichos; otros, por ſer contra producentem; otros, por eſtàr contrarios con lo que la Parte, que los preſentò, afirmò, y confeſſó judicialmente en ſu Libello, è Interrogatorio;

otros,

otros, por implicarse, y contradecirse en sus mismas Deposiciones; y los mas, por estàr varios, y contrarios entre sì, y ser consiguientemente falsos, inducidos, y sobornados, como dexamos respectivamente probado.

295 Es igualmente preciso, que los Testigos demuestren, y señalen los autores de la fama, y voz comun, para que asi se pueda venir en conocimiento del aprecio, que merece igual concepto, Escobar *ubi supra num.* 19. ibi: *Nono infertur, quod Testes famam asserentes debent ejus authores assignare, ut melius possint Judices scire quanta sit famæ fides adhibenda, Bart. in dict. §. Plurimum, num.* 23. *Innocent. in dict. cap. Qualiter, & quando, num.* 1. : : : : *Ubi quod hæc declaratio debet fieri, etiam si testes non fuerint interrogati.* D. Valenz. *dict. cons.* 169. *num.* 109. Barbos. *in cap. Licet ex quadam,* 47. *de Testib. num.* 2. D. Crespi *observat.* 14. *num.* 33. ibi: *Atque ita apud nos necessarium esse eas personas, à quibus audierint nominare, probatum est, & expressé hanc sententiam tenent:::: & communitèr omnes*; sin que baste que los Testigos digan, *que asi se decia publicamente*, ò que *asi era fama publica, y comun estimacion*, ut relati supponunt, præcipuè Escobar cum pluribus *num.* 29. & D. Valenz. *dict. cons.* 92. *num.* 183. Expresiùs Tiber. Decian. *Respons.* 73. *à num.* 22. *volum.* 4. ibi: *Quartò respondeo, quod fama in casu nostro non est probata, nam testes deponunt QUOD ITA PUBLICE DICEBATUR, ET QUOD ERAT PUBLICA VOX, ET FAMA, & tamen hoc modo non probatur fama, quia ut notat Bart. in leg. Minore, §. Si plurium, col.* 5. *versic. Sed qui dixit, ff. de Quæstion. quod approbandum fama non sufficit, quod testis dicat, quod publicè dicitur, vel quod publicè dici audivit, idem Bart. tradit in leg.* 3. *§. Ejus quoque in fine, ff. de Testib. : : : Similitèr dum isti testes deponunt esse publicam vocem, & famam non probant, dum aliam rationem non adducunt, quia testis etiam non interrogatus isto casu debet rationem adducere, ut notat Angel. : : : : Et tamen testis in probando famam debet deponere à quibus habuit originem, ut constet quod processerit à personis fidedignis, ut tradit:::: quod testes etiam non interrogati deponere debent à quibus ortum habuerit fama, aliter non creditur eis. Idem dicit Rom.::::*

in propriis terminis Thom. Gramatic. *in dict. conf. 26. num.* 13. ibi: *Imò non ſufficere teſtes deponere famam ita eſſe, niſi exprimerent, & declararent cauſam, unde fama ipſa originem traxerit, & à quibus audierint: ut ſic inſpici poſsit, an fuerit vana vox Populi, cui non eſt credendum, vel an ſit fama probabilis, ita concludit Magiſtralitèr Bartol.* : : : : pues la fama ſe diferencia, y diſtingue principalmente del vago rumor, en que eſte no conoce autor, y aquella sì, Paulus Chriſtinæus *Deciſ. Curiæ Belgicæ, tit.* 19. *de Probat. deciſ.* 26. *num.* 7. ibi: *Et num.* 7. *Subdit magnam eſſe differentiam inter famam, & rumorem, quia fama eſt ſermo vulgatus à certis aliqua de re in vulgum ſparſus, rumor verò dicitur aliqua de re vulgatus, cujus authores ignorantur.*

296 Pues regiſtreſe el Proceſſo, y ſe hallarà, que los Teſtigos del Marquès, que han dicho ſobre la pùblica voz, y fama, comun eſtimacion del pretenſo Matrimonio de ſus Padres, ſolo la teſtifican con palabras indefinidas, generales, y confuſas, ſin ſeñalar autores, como era indiſpenſable por las Doctrinas immediatas; reſpecto de que el Marquès de Taracena dixo (*Memor. num.* 63.), *que todo el Exercito, y Nobles de la Corte de Bruſelas, los conocian, y tenian por tales deſpoſados legitimos.* Martin Mercièl (*Memor. num.* 172.), que *era voz publica haverſe caſado en Bruſelas.* Lamberto de Loxe (*Memor. num.* 174.), que *era comunmente llamada en la familia, y otras perſonas, Madama Pimentèl.* Guillermo Maudet (*Memor. num.* 176.), que *en la familia de ſu Amo ſe tenia dicho Caſamiento por cierto.* Don Diego Noyret (*Memor. n.* 179. & 180.), que *fuè publico, que dicho Don Sebaſtian Pimentèl ſe havia caſado in facie Eccleſiæ con la dicha Doña Inès*:::: *que el Teſtigo lo oyò à muchas perſonas de dichas Villas*:::: *que dicho Caſamiento ſiempre corriò con la eſtimacion de legitimo, y por tal ſe tuvo publicamente.* Don Franciſco Mancheno (*Mem. n.* 184.) que *todo lo referido corriò con voces, y credito de verdad en dichos Paìſes de Flandes*: : : : *y fueron muchas veces las que lo oyò el Teſtigo.* Don Pedro de Vargas (*Memor. n.* 187.), que *la celebracion de dicho Matrimonio, y procreacion del Don Joſeph, fuè, y era muy publico,*

y notorio à todos los del País :::: *con quienes generalmente se hablò muchas veces de dicho Casamiento.* Don Pedro Bermot (Memor. num. 189.) , que *corrieron voces muy valìdas en Bruselas , que el Don Sebastian , y Doña Inès se havian casado legitimamente.* Don Gonzalo Chacòn (Memor. num. 200.) , que *hallandose en Bruselas , oyò decir à muchos Oficiales de la Guarnicion de Namùr , que alli se decia, que el Don Sebastian se havia casado con la Doña Inès.* Don Fernando Penacho (Memor. num. 201.) , que *lo expressado lo havia oìdo decir publicamente muchas veces à Don Francisco del Mazo* ::: *y à otras muchas personas de distincion , con empleo en los Exercitos ; y que tambien oyò al dicho su Tio , que el Don Joseph era tan hijo legitimo de el Don Sebastian , como el Testigo lo era* (no nos consta) *de su Padre* (este , aunque señala , y nombra à dos personas por autores , siendo unico , no es suficiente para inducir fama , ad disputata per Escobar ubi supra *n.* 24. *ubi asserit , quod quamvis juxa communem opinionem duo testes sufficiant , qui famam asserant nihilominùs resolvit* , plures numero esse debère ; y aùn , segun la dicha comun opinion , es forzoso , que se nombren à lo menos diez personas por authores , ibi : *Secundò requiritur , quod numero sint plures , & licet communitèr duo sufficiant , qui famam asserant , & eam saltem à decem audivisse deponant ; & publicè à cæteris* :::: *Ego tamen veriùs puto , quod plures de illa deponere debent* ::::) . Don Domingo Rico (Memor. num. 230.) , que *haviendolo oìdo assi publicamente à todos los vecinos de aquella Ciudad.* Don Carlos Habet (Memor. num. 232.) , que *oyò decir publicamente à personas de distincion , de cuyos nombres no se acordaba , que fuè cierto se celebrò el Matrimonio del Don Sebastian con la Doña Inès.* Benito Falcòn (Memor. num. 233.) , que *era publico , y notorio en aquellos parages , que estaban casados.* Y los demàs que se examinaron , assi en la Puebla de Montalvàn , como en la Villa de San Martin de Valdepusa , y dixeron sobre este particular , depusieron con la misma generica expression (Memor. à num. 202. usque ad num. 362. inclusivè) .

297 En cuya atencion , oygase al doctissimo Thomàs

màs Gramatico formar la proposicion menor, y deducir la consequencia en nuestros proprios terminos terminantes *in citat. cons. 26. sub dict. n. 13.* ibi: *Sed sic est, quod testes ipsi omnes, seù per famam prætensi Matrimonii deponentes, aut dicunt publicè audivisse dici Nolæ, quod etiam ab uno solo potuerunt audivisse hoc publicè dici: tamen non erit probata fama, ut dicit Bart. in leg. 3. §. Ejusdem, de Restit. Bald. in Addit. Spec. in tit. de Sentent. 24. col. circa fin. Joan. de Imol. in dict. cap. Cum opporteat. Aut deponunt à pluribus audivisse de fama, quod verificari potest in duobus, vel tribus, ut in leg. 1. §. Hoc rescriptum, & ibi not. ff. ad Syllanian. in §. fin. Instit. de Jure personar. Aut deponunt, quod audiverant per publicam vocem, & famam, non declarando aliter apertè, nec per famam sigillatim causas, unde fama ipsa originem traxerit, prout requiritur: ERGO nullatenùs probat, ita etiam consuluit Alex. cons. 102. in 5. vol. & ita communitèr tenetur, ut dicit Imol. in leg. Hæredis palam, in principio, ff. de Testament. & tradit etiam.* : : : : Luego (inferimos nosotros) los citados Testigos, ademàs de las tachas, y defectos, que padecen, y hallarse convencidos de falsos, solo concluyen un rumor, y vanas voces del Pueblo con autor incierto, y conocida malicia divulgadas, que no se aprecian, ni atienden, ut omnes relati tenent, & probant Text. *in leg. Ad bestias, 31. in principio, ff. de Pœnis. Leg. Decurionum, C. eodem, leg. Si constat, ff. de Appellat.* Leg. 1. ff. ad leg. Jul. de Ambitu, exornat D. Gonzal. in Notis ad Text. *in cap. Ex literis, 10. de Excessib. Prælator. n. 4.* D. Valenz. *dict. cons. 92. n. 173. & seq.* ibi: *Et Populi vana vox non est attendenda* : : : : *dicens, ideò non inducere famam, quod est sicut somnium, quod sæpissimè à vero debiat; vulgi enim opinio, & vagus incertis sedibus rumor, qui suos præcones ignorat falsó sibi nomen famæ vindicat: sola enim fama est, quæ ex pluribus causis originem trahit, & quæ verissimis nititur conjecturis, quam integri testes dicunt totius esse Municipii, ut post Bart.* : : : :

298 Y supuestos los dos antecedentes requisitos essenciales constitutivos de fama publica, y comun estimacion; es todavia necessario, que se justifique su origen,

gen, y causa eficiente, ò por oìdas à personas fidedignas, y sin interès en la divulgacion de la tal fama, Text. *in dict. cap. Qualiter*, *& quando*, *de Accusat.* Navarr. *cons. 66. num.* 4. Felin. *in cap. Veniens*, *num.* 17. *versic. Et adverte*, *de Testib.* Escobar *ubi supr. num.* 9. & D. Valenz. *dict. cons.* 92. *num.* 167. ò deduciendola de hechos, y causas antecedentes, que sean probables, verosimiles, ciertas, convincentes, y eficazmente persuasivas de igual pùblica creencia; cum pluribus idem D. Valenzuela *ibidem num.* 195. ibi: *Dicens, quod fama debet esse efficax, non levis, & nuda, & deduci ex probabilibus, & verisimilibus causis, aliàs nihil probat*; *Andr. Sicul. cons.* 28. *num.* 19. *& cons.* 38. *num.* 17. *vol.* 3. *Cravet. cons.* 260. *num.* 7. Gutierr. *cons.* 35. *num.* 24. ibi: *Item requiritur probàri, quod habuit originem ex probabilibus causis, quæ inducunt Populum ad sic credendum; aliàs non esset fama, sed magis vana vox Populi, quæ non debet exaudiri*; pues si recurrimos à Flandes, ò no se demuestra por los Testigos el origen de esta supuesta fama, ò se halla serlo Don Fernando Zualart, Padre de Doña Inès, y su familia: *Quis enim, Judices, nesciat, hanc famæ esse naturam, ut sit primo unius hominis audacia?* dixit Quintilian. *declamat.* 11. Mediante à que la Beltràn confiessa (Mem. num. 191.), que à los Padres de Doña Inès les oyò haverse contraìdo este figurado Matrimonio. Guillermo Maudet (Mem. num. 176.) que *en la familia de su Amo* (que era hermano de Doña Inès) *se tenia dicho casamiento por cierto, y se hablaba de èl.* Pedro de Chez (Mem. num. 171.), que *oyò à otros Criados.* Martin Merciel (Mem. num. 172.), que *era comunmente llamada en la familia, y en casa de los Parientes, Madama Pimentèl.* Lamberto de Loxe (Mem. num. 174.) dixo lo mismo, que Merciel. Don Gonzalo Chacòn (Mem. num. 200.), que *oyò decir à muchos Oficiales de la Guarnicion de Namùr, QUE ALLI SE DECIA.*

299 En España sucede lo mismo; pues los Testigos examinados, assi en la Puebla de Montalvàn, como en la Villa de San Martin, que demuestran author, ò es à la misma Doña Inès, como depusieron Don Antonio Ludeña (Mem. num. 202.): Don Joseph Manuel de Avila

 (Mem.

(Mem. num. 203.) : Don Antonio de Espinosa (Mem. num. 206.) : Don Joseph Marcos (Memor. num. 207.) : Don Juan Manuel de Villegas (Mem. num. 208.) : Juan Espinosa (Mem. num. 209.) : Sebastian de la Torre (Mem. num. 211.) : Fray Joseph Magàn (Mem. n. 234.) : Francisco Ximenez (Mem. num. 236.) : Phelipe Gomez (Mem. num. 238.) : Diego Gomez (Mem. num. 244.) : Don Francisco Fernandez (Mem. num. 246.) : ò es à Angela de la Torre, su Criada, como afirman Juan Diaz (Mem. num. 214.), Sebastian Diaz (Mem. num. 215.), y Joseph Fernandez (Mem. num. 217.), la Angela de la Torre dixo (Mem. num. 220.), que lo havia oìdo à la Doña Inès : ò à la Doña Cathalina Beltràn, que como queda dicho, lo oyò à sus Amos, como depusieron Maria Paredes (Mem. num. 237.), y Don Francisco Fernandez (Mem. num. 247.) : ò à Don Francisco del Valle, marido de la Beltràn, como afirman Francisco Gorgonio (Mem. n. 241.), y el mismo Fernandez (Mem. num. 246.). De modo, que el origen, principio, y fomento de las oìdas para la formacion del pùblico concepto, fama, y comun estimacion, que se pondera, de la certeza, y legitimidad del asserto Matrimonio de Don Sebastian con la Doña Inès, no es otro, que la misma Doña Inès, y sus Padres, como queda demostrado.

300 Luego siendo constante, que la fama tiene la misma fee, y credito, que tuviera, y mereciera su causa, y origen ; D. Valenz. *cons. 90. num.* 181. ibi : *Nam quando constat à quo processit non plus operatur, quam depositio illius posset operari.* Gutierrez *cons.* 35. *num.* 25. *& seq.* ibi: *Quod si constat quis fuerit principiator famæ, non plus operatur, quam illius dictum extra judicium.* Escobar *ubi supr. num.* 10. ibi : *Constito de causa, & origine famæ, non plus credi debet ipsi famæ, quam suæ origini, & causæ crederetur* ; dissertè in propriis terminis Ursaya *dict. discept.* 1. *part.* 2. *tom.* 1. *num.* 43. si la Deposicion Judicial de la Doña Inès, como de Parte interessada, no mereciera fee, ni credito alguno, como està claro ; ni la de sus Padres, y hermanos, como latamente queda demostrado en esta Alegacion ; mucho menos la pueden merecer las extra-

judi-

judiciales Declaraciones (quando fuessen ciertas), que à los citados Testigos respectivamente hicieron de la celebracion de este Matrimonio: y por consiguiente nada prueba, ni es apreciable la fama, y comun estimacion, que de este Matrimonio se alega, como originada de personas sospechosas, y que nada probàran; Text. *in cap. Licet ex quadam*, 47. *de Testib.* ibi: *Nec ab infamibus, & suspectis: cum satis videretur absurdum, illos admitti, quorum repellerentur auctores.* Cum multis idem Escobar *dict. quæst.* 10. §. 4. *num.* 18. ibi: *Octavò infertur, generalitèr ex prædictis, quod fama debet ortum trahere à fidedignis personis, quia sicut eis, si deponerent fides plena daretur, ita & famæ ab eis ortæ. E contrario, si à malevolis, vilibusvé personis, vel ALITER SUSPECTIS, nullam meretur fidem, ut communitèr volunt DD. ex Text. in cap. Qualiter, & quando*, 24. ibi:::: August. Barbos. *de Canonic. cap.* 13. *num.* 41.

301 Tampoco hay, ni se demuestra en el Processo, causa probable, ni demostracion alguna, que pudiesse producir fama pùblica, y comun estimacion de haverse casado Don Sebastian, y Doña Inès, y ser el Marquès su hijo legitimo; antes bien la sèrie de todas las circunstancias acaecidas, era persuasiva de todo lo contrario: Por quanto el vèr à Doña Inès en Flandes vivir en casa separada de la de Don Sebastian, podia ser motivo para conceptuar, que los referidos estaban casados? El vèr llevar à baptizar la Prole secreta, y aceleradamente à distinto Obispado, y darla à criar ocultamente fuera de casa, y aun de la propia Patria, podia ser causa, para que se reputasse por hijo legitimo de los susodichos? Era accion, ò demostracion propia de marido, el vèr à Don Sebastian venirse à España por tierra, y dexar à la Doña Inès, y su hijo, que emprendiessen su viage por Mar? Se podia arguir Matrimonio de vèr à Doña Inès en Ostende, que se venìa à España con su hijo, sin saber si el Don Sebastian se havia venido, ò no? El vèr, que Doña Inès llega à Madrid: que la llevan en derechura à un Quarto alquilado: que no la admiten, ni aposentan siquiera un dia los Padres del Don Sebastian en sus casas:

que

que la retiran promptamente à una Villa de sus Estados: que jamàs passa Don Sebastian à verla: que este trata de casarse con la Duquesa de Naxera: que mueren los Padres del Don Sebastian, y no se acuerdan en sus Testamentos de Doña Inès, ni su hijo; eran por ventura acciones, para fundar concepto, y suscitar fama, y comun estimacion de ser Doña Inès muger de Don Sebastian, y el Marquès su hijo legitimo? *Minimè*: Luego la fama, y comun estimacion, que se alega de este pretenso Matrimonio, es una simple voz vana, sin causa, ni fundamento esparcida, que nada sirve; nam ut ait Baldus *cons.* 122. *num.* 4. *vol.* 3. *Debet hoc intelligi de fama orta ex verisimilibus; de quibus testes faciant mentionem ::: Debet esse efficax fama, & aliqua idonea conjectura subnixa, non levis, & nuda.* Expressiùs pluribus relatis Craveta *dict. cons.* 260. *num.* 7. ibi: *Primò, oportet famam oriri ex causis probabilibus, & verosimilibus Bald. ::: Imò testis deponens super fama, debet deponere de ipsis causis verisimilibus, ex quibus fama ortum habuit, aliàs non probat; nam debet fama subnixa esse aliqua conjectura idonea, non levi, & nuda : : : : fama enim probata ex sola voce Populi sine aliqua præsumptione legitima, ex qua originem traxerit, dicitur vana vox Populi, quæ audienda non est :::: fama sola est quoddam somnium, & quidam rumor, qui sæpè à veritate discordat ::::* Luego etiam ex hoc capite excluditur asserta fama.

302 Sin que baste decir, que haviendo visto los Testigos, que Doña Inès, y Don Sebastian llamaban *hijo* al Marquès, y este à ellos *Padre*, tuvieron suficiente motivo para conceptuarlos casados, y ser el Marquès en realidad su hijo legitimo, y por consiguiente, que huvo prudente verosimil probable causa, para deducir, y roborar la fama publica, y comun estimacion de la certeza de dicho Matrimonio, y legitimidad del Marquès: y mas quando el que es tratado, y nombrado *hijo*, se entiende serlo legitimo, y no natural, ad tradita per Menoch. *lib.* 6. *de Præsumpt. præsumpt.* 54. *à num.* 20. Por quanto siendo cierto, y no dudandose por las Partes, que el Marquès es hijo de la Doña Inès, y Don Sebastian; dicho se està, que lo havian de tratar, educar, alimentar, y deno-

denominar como tal; pero ſe niega, que igual trato, y ſimple denominacion de *hijo*, fueſſe motivo para diſcurrir (aun quando no experimentàran los conſtantes repugnantiſsimos hechos, que quedan referidos) que eſtaban caſados; en viſta de que ſiendo actos equivocos, adaptables, y convenientes, aſsi à hijo natural, como à legitimo; como falaces, nunca podian conſtituir firme, ni aun probable concepto, ò comun eſtimacion, de que entre los referidos mediaba legitimo Matrimonio, expreſſé Regens Ponte *conſ. 3. tom. 2. num. 64.* ibi: *Hæc, quæ diximus in filiatione, multo fortius procedunt in probatione filiationis legitimæ, ex ſupra conſideratis; nam cum educatio, alimentatio, tractatus, & ſimilia, poſſunt ita competere filio naturali, ſicut legitimo, propterea vis non eſt facienda in prædictis, & erit tunc probatio dubia, quæ non relevabit ad Text. in cap. In præſentia, de Probat. cum Vulgatis, & ſupra adductæ fuerunt Deciſiones in proprio caſu, & ex his potuit habere ortum fallax fama; nam videndo teſtes hæc, & ſimilia de facili ſe deceperunt in depoſitione legitimæ filiationis*: Por quanto, como queda dicho, es de ningun momento la fama, y voz comun, ſiempre que no reſultò de cauſas urgentes, probables, y neceſſariamente inductivas, y perſuaſivas; & ulteriùs cum pluribus probat D. Valenz. *dict. conſ. 69. num. 112. & ſeq.* ibi: *Fama autem, quæ hanc habet originem, nullius momenti eſt ::: & quando non habet originem à cauſis probabilibus, quæ inducant ad ſic credendum; & dicendum, ut poſt Bald. :::*

303 Y que quando uno es denominado ſimplicitèr *hijo*, por el Padre, ò la Madre, ſe entienda confeſſado legitimo, ſegun el Menochio, y otros, en el lugar citado, *num. 21.* ibi: *Quod quando Pater, vel Mater ſimplicitèr aſſerunt aliquem eſſe filium ſuum, intelligatur aſſeverare eſſe legitimum*; eſto procede en los terminos de ſer conſtante, cierto, y ſin diſputa el Matrimonio; mas no quando ni conſta, ni ſe juſtifica por medio alguno, como en el preſente caſo ſucede; ut cum Gratiano advertit Alvarez de Pegas *de Succeſſ. & erect. Majorat. cap. 9. num. 161.* ibi: *Licet quod ex nominatione filii intelligatur eſſe legitimum probet ::: Quia procedunt quando dicitur eſſe legitimum ex tali*

 uxo-

uxore, ut inquit Gratianus Forens. cap. 754. num. 52. Cœ-Phal. *cons. 593. num. 16. lib. 4.* in terminis Carolus Ruinus *cons. 63. num. 12. lib. 2.* ibi: *Secundo respondetur, quod ex tali nominatione facta in actu proportionabili filio legitimo, & naturali, ponitur quis in quasi-possessione filiationis, & legitimitatis, quando dicitur, & allegatur, quod fuit natus ex illa, QUAM CONSTAT CERTITUDINALITER ESSE, VEL FUISSE UXOREM:::: Sed ubi non apparet, quod illa, ex qua dicuntur, & allegantur nati, esset uxor, sed de hoc dubium erat, ut in casu nostro; tunc por solam nominationem, & assertionem, quod sint naturales, & legitimi, non ponuntur in quasi-possessione filiationis, quia per illam non probatur Matrimonium præsumptivè, sed alia plura debent concurrere:* Por quanto la nominacion sola de *hijo*, no prueba filiacion alguna, cum innumeris Mascard. *de Probat. concl. 790. n. 2.* ibi: *Filiatio itaque, ut proprius ad conclusionem accedamus, quandoque probatur per nominationem Parentum; verum quoniam ut plurimum, per solam nominationem non probatur, idcircò nos negantem constituemus conclusionem, dicemusque filiationem ex sola nominatione non probari* ::: al *n. 3.* dà la razon: *Conclusionis nostræ ea ratio est: nam filiatio ortum habet à natura, ideò non potest oriri ex sola nominatione, secundum Baldum* ::: Y quando hay duda sobre el contracto del Matrimonio, semejante expresion solo induce presumpcion de filiacion natural, no legitima; por ser comun sentir de los AA. que en duda se presume la Prole natural, y no legitima; Bald. *cons. 448. lib. 1.* Jason *cons. 106. col. 2. lib. 1.* Mascard. *conclus. 799. num. 4. & seqq.* D. Covarr. *de Sponsalib. part. 2. cap. 8. §. 3 n. 1.* ibi: *Illud congruit adnotare eum, qui allegat se filium legitimum esse, id probare debere ::: nec enim præsumitur quis filius legitimus secundum eosdem :::: potius verò præsumitur naturalis*; & illic ejus Doctissimus Enucleator D. D. Ignat. Joseph. ab Ortega & Cotes *num. 1.* ibi: *Qui allegat, se filium legitimum esse, probare tenetur; In dubio siquidem naturalis præsumitur*: principalmente quando la legitimidad es el fundamento de la intencion del que la alega, para introducirse en la succesion de Mayorazgos (como aqui sucede), ò otros efectos, en que se apetezca dicha qualidad; en cuyo caso se debe demostrar, y

dedu-

deducir concluyentemente de la plena justificacion del Matrimonio contraìdo in facie Ecclesiæ por los que se figuren Padres; idem Pegas cum pluribus *ubi supra*, *num.* 562. *& seqq.* ibi: *Maximè si agatur de qualitate legitimationis requisita, Bart.:::: vel de Majoratu Agnationis, vel Masculinitatis::: quia tunc tenetur non solum probare esse legitimum, & justificare filiationem, sed & ostendere Matrimonium esse cum Patre contractum, & celebratum in facie Ecclesiæ:::: & non probato Matrimonio, præsumitur illegitimus*; Menoch. *lib.* 5. *præsumpt.* 2. *n.* 36. ibi: *Hoc facere ad id, quod dicimus, filium in dubio non præsumi legitimum, cum de causa legitimationis non constet, hoc est, de Matrimonio inter ejus parentes, cum Matrimonium sit quid facti.*

304 Es tambien constitutivo essencial, y muy principal, de la fama, voz publica, y comun estimacion, el que sea constante, inconcusa, ilesa, comun, general, universal, sin variedad, sin contradiccion, y sin cosa en contrario, Text. in cap. 27. *de Testib.* ibi: *Et præsumptionem violentam fama consentiens sub ministret.* Text. in cap. *de Parentela*, 9. *caus.* 35. *quæst.* 6. ibi: *In quibus omnibus non debet aliqua varietas, vel contrarietas inveniri.* Mascard. *conclus.* 748. *n.* 10. ibi: *Fama etenim debet esse sólida, inconcusa, excellens, non vaga, non levis, & non contraria.* Gutierrez *dict. cons.* 35. *n.* 14. ibi: *Ubi in specie requirunt ad probandam famam, quod sit uniformis, nec de ea sit contradictio apud Perìtos, & debet esse sólida, inconcusa, crescens, non vaga, non levis, nec contraria.* Sessé *Decis. Regni Aragon. tom.* 2. *decis.* 198. *n.* 3. ibi: *Ubi declarat, quod ut valeat hoc testimonium de auditu, & fama debet esse sine varietate, & contrarietate, perpetuum, & constans apud omnes.* Joann. Garcia de Nobilitat. *gloss.* 18. §. 1. *n.* 13. ibi: *Secundò nota elegantèr, & verè, & utilitèr, quod hoc testimonium de auditu:::: & de fama:::: debet esse constans, perpetuum, generale, & universum, apud omnes sine varietate, sine contradictione.* Escobar *dict. quæst.* 10. §. 3. *n.* 5. & communitèr omnes; Por quanto haviendo contrariedad, y variedad de opiniones, se destruye, y desvanece omninò su vigor, como lo suponen todos los AA. citados, y advierten en los proprios terminos de este

Pley-

Pleyto; Ponte *dict. conf. 3. n.* 80. ibi: *Omnes DD. unanimitèr firmaverunt conclusionem, quod tractatus, nominatio, FAMA, & similia debent esse talia, quod nihil habeant in contrarium; nam aliàs cum sint probationes præsumptivæ, & una præsumptio tollat aliam, tunc nullius erunt considerationis.* Bald. in Leg. *Nec natales*, 10. *C. de Probat.* & ibi communitèr DD. latè Felinus *in cap. Per vestras, de Probat. versic.* Quinto nota.

305 Esto supuesto, la fama, y comun estimacion de la legitimidad del Marquès, y de haver sus Padres contraìdo Matrimonio in facie Ecclesiæ, que voluntariamente se alega, y pondera; se encuentra ser sólida, firme, inconcusa, sin cosa en contrario, comun, y constante entre todos? Digalo en Flandes el Marquès de Castañaga (Memor. num. 378.), Capitan General, y Governador de aquellos Paìses, instando con Cartas à los Padres de Don Sebastian, *que diessen orden de retirarlo, porque se hallaba empeñado con una Flamenca en apariencia de Matrimonio.* Digalo su familia, en particular el Secretario, que escrivia dichas Cartas. Digalo el mismo Marquès de Castañaga, *refiriendo en Malinas repetidas veces la ficcion de este pretenso Matrimonio al Conde de Puñonrostro*, como este declara (Memor. num. 368.). Digalo el Obispo de Antuerpia, *annotando de su puño, y letra en los Libros de la Parrochial de Rumps*, sobre la subplantada despreciable Partida, llamada de Baptismo del Marquès, *que Doña Inès no se havia casado con Don Sebastian Pimentèl* (Memor. num. 51.). Digalo el Archivo de su Curia Episcopal, en el que mandò poner, y se halla puesta de letra de su Secretario, la misma Anotacion (Memor. num. 54. 55. & 56.). Digalo el Marquès de Besterloo, escriviendo, que *en aquellas partes era voz publica no ser el Marquès hijo legitimo: que el Obispo de Ambers* (que es el de Antuerpia), *passó personalmente à poner de su puño, la Nota en el Libro Baptismal de Rumps: que toda la Justicia del Lugar, Oficiales, y el Cura presente lo declaran asi* (Memor. num. 114.). Digalo en España el citado Conde de Puñonrostro, añadiendo en su ratificacion, que *hasta que muriò Don Manuel Pimentèl, Marquès de Malpìca*, que fuè

quan-

quando se suscitò este Pleyto, *nò supo, ni oyò hacer mencion alguna del Don Joseph Pimentèl.* Diganlo los Testamentos, que quedan referidos de los Abuelos, y Tios del Marquès. Digalo Don Pedro Fernandez de Soria, Testigo del Marquès; quien expressó (Memor. num. ~~[illegible]~~.), 285. que por la comunicacion, que tuvo en la casa de los Padres de Don Sebastian, llegò à entender, que los referidos, luego que supieron la llegada de Doña Inès à Madrid, cuidaron, *que se le assistiesse, y à su hijo Don Joseph con mas distincion, que à lo que se debia AL DICHO DE ALGUNOS.* Y diganlo finalmente Don Joseph Pinedo (Memor. num. 399. & 415.), deponiendo, que *oyò decir de publica voz, y fama, que esta Boda la executò el Don Sebastian en Flandes ficticiamente; : : : y que por lo que llevaba expressado, nunca tuvo à Don Joseph por hijo legitimo, ni entonces, ni despues lo havia oìdo decir; sì comun, y publicamente havia oìdo à todos los Criados, y dependientes de la Casa, que era hijo de la Doña Inès, baxo las circunstancias, que llevaba expressadas.* Francisco Ruiz Aguero (Memor. num. 417.), diciendo, *que en la Villa de San Martin Don Joseph Pimentèl nunca havia sido tenido por tal hijo de Don Sebastian; antes sì reputado por hijo natural, assi por los Parientes del Don Sebastian, como por las demàs personas.* Juan Carrero, Escrivano del Numero, y Ayuntamiento de la Villa de San Martin; y el Licenciado Don Pedro Hidalgo, Presbytero, vecino tambien de ella, afirmando (Memor. num. 418. & seq.), *que todos unanimes decian, que Don Joseph era hijo de la referida, y de Don Sebastian Pimentèl, diferenciandose en que unos decian era hijo legitimo, y otros, en que era natural.*

306 Pues donde està la fama, voz pùblica, y comun estimacion, que se vocèa de este pretenso Matrimonio? Donde està la comun reputacion, que se pondera de estàr casados in facie Ecclesiæ Don Sebastian, y Doña Inès, y de ser el Marquès su hijo legitimo? Todo este Pleyto es de mero hecho, y las doctrinas legales, que en èl se deduzcan, para ser apreciables, han de ir puntualmente ceñidas, y concretadas à las circunstancias del Processo; pero la Parte del Marquès propone, y fi-

gura hecho, que no hay, ſupone Teſtigos preſenciales de la celebracion de eſte Matrimonio, Inſtrumento de Dote, Fee de Baptiſmo, Declaraciones Teſtamentarias, cohabitacion, fama pùblica, comun eſtimacion, y reputacion; y de eſte modo facilmente podrà cumular, y exagerar doctrinas, y fundamentos, que aunque en sì, y conſideradas in abſtracto, fueſſen ciertas; es preciſo ſean abſolutamente inaplicables, è inadaptables à los hechos conſtantiſsimos del Proceſſo; reſpecto de que no hay reputacion, eſtimacion comun, ni pùblica fama de eſte pretenſo Matrimonio, ni de la filiacion legitima del Marquès: en lugar de la cohabitacion ſe halla una abſoluta ſeparacion en Flandes, y Eſpaña de eſtos figurados Conyuges: las Declaraciones Teſtamentarias, que ſe encuentran de Don Sebaſtian, y Doña Inès, niegan expreſſamente la celebracion de dicho Matrimonio: falta la Partida de Baptiſmo del Marquès: la Carta de Dote ſe reduce à un ſimple deſpreciable Papel, redarguìdo civilmente de falſo, y no comprobado; y ſolo hay un Teſtigo inhabil, defectuoſo, y lleno de tachas, que ſe ſuponga preſencial. En cuya atencion, ſerà manifieſta falacia, y ciega inadvertencia coacervar brocardicos, generalidades, y doctrinas, que es impoſsible aplicar à eſte Pleyto, ſi no ſe altera, y varìa ſu hecho, como hace el Marquès, yà ſuponiendolo, yà figurandolo à ſu modo, optimè Cardinal de Luca *de Regularib. diſcurſ. 6. num. 6.* ibi: *Ut plurimum omnes juris propoſitiones, quæ per Advocatos hic inde deduci ſolent, generalitèr, ac in abſtracto ſunt veræ; fallacia verò eſt in applicatione, quæ regulanda eſt ex particularibus facti circunſtantiis.* Et diſcurſ. 41. *num.* 19. ibi: *Iſte punctus videbatur potius facti, quam juris, utpotè pendens à probationibus, & argumentis, ſuper quibus certa, & generalis regula cuicumque caſui applicabilis ſtatui non poteſt, cum materia probationis, præſertim adminiculativæ, ſeu præſumptivæ, arbitraria ſit pro facti qualitate, ac ſingulorum caſuum circunſtantiis, ideòque, ut frequentèr advertitur, pro meò judicio, fatuitatis, vel ſtultitiæ ſpecies eſt procedere cum propoſitionibus generalibus, vel cum deciſionibus, ac doctrinis, quæ certos diverſos caſus percutiant.* Et in Relation.

tion. Roman. Curiæ Forenſ. *diſcurſ. 46. num. 36. & 37.* ibi: *Ineptum eſt, & incongruum, quoniam diſputationes reſtringuntur ad factum, ſive ad applicationem, an ſcilicèt, ex illius caſus circunſtantiis, locum potius habeat regula, vel reſpectivè limitatio:::: Omnes autem iſtæ, & ſimiles hodie explanatæ ſunt, atque in abſtracto; diſputatione indignę reputantur, dum ea ſolum cadit in concreto.* Et *num. 40. in fin.* 44. & pluribus in locis.

307 Deduciendoſe concluyentemente, que la fama pùblica, y comun eſtimacion, que el Marquès alega, ni ſe juſtifica, ni la concluyen los Teſtigos, que ſobre ello han depueſto, por faltar, no uno (que fuera ſuficiente para deſvanecerla, ut probatum reſpectivè manet) ſino es abſolutamente todos quantos requiſitos, y circunſtancias deben preciſamente concurrir para conſtituirla, como queda irrefragablemente demoſtrado. Y ſi ſe atiende, à que quando hay dos famas encontradas, ò mutuamente ſe eliden, y confunden, ò prevalece, y ſubſiſte (como es cierto) la que ſe halla aſsiſtida, y corroborada con mas probables motivos, y eficaces veroſimiles preſumpciones, y congeturas, ut cum pluribus probat idem Eſcobar *dict. quæſt.* 10. §. 5. *à num.* 4. reſulta nuevo convencimiento de la juſticia de Don Antonio Franciſco Pimentèl; Por quanto la comun eſtimacion, y fama de no haverſe celebrado eſte Matrimonio, y ſer el Marquès hijo natural, que ſe juſtifica, debe prevalecer contra el rumor, y voces vanas de algunos, que, como fama, de contrario ſe enuncia; en viſta de que àquella tuvo por fomento, y origen los repetidos conſtantes hechos, y demoſtraciones, que quedan referidas, repugnantes con la certeza de dicho Matrimonio; y eſta, quando ſe juſtificàra, ſe reduce à un concepto erroneo, y equivocado, formado ligeramente de lo que en converſaciones privadas oìan à la Doña Inès; ſin conſiderar, que la referida no havia de ſer tan poco atenta à ſu honor, que anduvieſſe publicando ſus defectos, los que era natural procuraſſe encubrir, y diſsimular, dandoles à entender expreſſa, ò tacitamente, que eſtaba caſada con Don Sebaſtian, nam ut cum quadam Deciſione Sacr. Rot. ait

Ursaya *tom. 1. discept. 13. num. 155. Durum inhumanum, ac injuriosum est nostros defectus detegere.* Escobar *de Puritat. quæst. 2. part. 1. num. 26. & quæst. 11. §. 1. n. 21. ejusdem part.* Ubi pluribus probat neminem teneri propriam turpitudinem, notam, infamiam, aut defectum fateri; y sin atender, que resistia la certeza de igual asserto, el verla retirada en una Aldea, sin la asistencia, y ostentacion, que correspondia à la muger de un Cavallero tan distinguido, como Don Sebastian, y principalmente el que este nunca passaba à verla.

308 Sin embargo de que, aunque dicha fama, y comun reputacion de la legitimidad del Marquès, fuera cierta (que no es), y se justificàra con todos los requisitos referidos, y que indispensablemente deben concurrir (que minimè se justifica); todavia era igualmente despreciable, y nada servia para esforzar el intento del Marquès: Lo uno, porque en terminos de filiacion, la fama, para que pruebe, es forzoso, que se halle muy roborada, y adminiculada de urgentes congeturas, y presumpciones legales; D. Castill. Quotid. *lib. 5. cap. 104. sub numer.* 13. ibi: *Et quod verè, si rectè considerentur omnes DD. qui de hujusmodi fama loquntur, semper illam aliis adminiculis, conjecturis, & præsumptionibus fulciunt, & tunc quidem procedere etiam in filiatione illegitima probanda; modo fama ipsa, & communis vox Populi, eis modis probetur, quibus necessarium esse eam probari.* Pluribus relatis D. D. Ignat. Joseph ab Ortega *ad D. Covarrub. in 4. Decretal. part. 2. cap. 8. §. 3. num. 15. ad* 11. pues por sì sola, como especie de imperfecta probanza, Escobar *dict. quest.* 10. §. 4. *num.* 1. ibi: *Cum fama, & si antiqua imbecillis sit, & imperfecta probationis species*, nada prueba, D. Valenz. cum multis *dict. cons. 169. num.* 114. ibi: *Quia fama de per se, etiam publica non facit nec plenam, nec semiplenam probationem, ut legitur, & notatur per Gloss. verbo Famam, in cap. 1. de Appellat. ex cap. Si Testes, §. Item sæpè fit, 4. quæst. 2. cap. Veniens el secundo; cap. Preterea, de Testib. Anton. de Butr. in cap. Cum ad sedem, 15. n. 27. versic. Nec obstat; de Restit. Spoliat. Rot. decis. 16. incipit: Ad effectum, de Præbend. in novis, Mascard. conclus.* 183.

num. 2. & concl. 754. num. 15. intelligens, hoc procedere etiam in Causa Civili, quando esset ardua, per Bald. ::: Luego en vista de que la supuesta fama, que se alega, de haverse contraìdo este asserto Matrimonio, y ser el Marquès hijo legitimo de Don Sebastian, y Doña Inès, se halla absolutamente desnuda, y destituìda, aun de la menor circunstancia, y conjetura, que la esfuerze, y confirme; y resultan tantas, y tan urgentissimas del Processo (ò por mejor decir evidencias, como queda expuesto), que la eliden, y desvanecen, està indisputable su ineficacia, y desprecio. Y mas si se atiende, que por lo moderno, y reciente de este caso era forzoso, que, si se huviera realmente celebrado dicho pretenso Matrimonio, huviera cumulados verdaderos modos de justificarlo; sin necessitar valerse, como se hace, de remotas conjeturas, que solo se aprecian en hechos antiguos, y en que no es facil encontrar probanza verdadera, como, hablando sobre si la denominacion de *hijo* hecha por los Padres, pruebe, ò no filiacion, advierte el señor Ortega *ubi supr. num. 11. ad 6. 7. 8. & 9.* ibi: *Ac etiam diversimodè nominationem probare, cum simus in antiquis, ac in casu, quo CIRCA RECENTIORA TEMPORA VERSEMUR, ubi aliarum probationum copia esse potest.*

309 Lo otro: porque la fama, y comun reputacion de la filiacion legitima del Marquès, nunca podia subsistir, y prevalecer contra las sérias negaciones, que constan de sus Padres; pues, como queda dicho, la Doña Inès confessó *in scriptis* al Obispo de Antuerpia, no estàr casada con Don Sebastian, y este en su Testamento declarò lo mismo, y que el Marquès era su hijo natural; D. Covarrub. *ubi supr. num. 9.* D. Castillo *dict. cap. 104. num. 13.* ibi: *Quando communi voci, & famæ repugnat assertio, & nominatio illorum, qui mater, & pater creduntur prædicti filii; assertio hæc, & nominatio prævalet illi famæ.* Menoch. *lib. 6. præsumpt. 53. n. 44.* Ruinus *cons. 52. num. 6. lib. 5.* Mascard. *conclus. 791. num. 13.* ibi: *Primò limita principalem conclusionem non procedere, quando contra famam extaret negatio Parentum; quia tunc nihil fama probaret: ita sensére Abb. Præpositus :::: nam tunc etiam si extaret fama, si tamen Parentes*

tes negarent illum esse filium suum, potior esset ista negatio. Petra *de Fideicommis. quæst.* 11. *num.* 45. cum his D. Valenz. *dict. cons.* 169. *n.* 119. ibi: *Nam stante negatione dictæ Dominæ, quæ mater asseritur, est secus dicendum; quia filiatio non probatur per famam, quando contra eam stat Parentis negatio, etiam quando inest Matrimonii præsumptio, ut post Abb. ::: quia sola negatio prevalet soli famę.*

310 Lo otro, y con que se confirma lo que se acaba de decir: porque quando el asserto Padre resiste, repugna, y reclama, el que en la Partida de Baptismo se annotasse, y escribiesse el baptizado con la qualidad de filiacion, que despues se controvierte; es tan poderosa, y eficàz igual accion, que destruye, y desvanece qualquiera fama, y quasi possession de filiacion, que resulte en contrario, como expressamente lo advirtiò, y resolviò la Sacra Rota *in Romana filiationis, die* 1. *Julii* 1639. coram Carrillo, quæ est *decis.* 81. inter Collectas à Paulo Zaquia, jam aducta, & ponderata ad alium finem in hac Allegatione *supra num.* 104. (fatemur ingenuè fuisse æquivocationem, dicere, prout diximus in dict. *num.* 104. citatam Decisionem fuisse emanatam coram Pampilonensi, die 11. Januarii 1631. præbente simili levi inadvertentiæ ansam Decisionis initio) ibi *num.* 23. *Quinta depromitur ex præcepto dicti Octavii, ne dicta Martia describeretur in Libro Baptizatorum uti ipsius filia ::: ex qua prohibitione destruitur fama, itaut ex illa resultare non posit quasi possessio filiationis: Petra de Fideicom. in dict. quæst.* 11. *num.* 453: *Mascard. de Probat. conclus.* 79. *num.* 13. *cum aliis relatis per Menoch. dict. præsumpt.* 59. *num.* 44. *lib.* 6. Luego constando por la Deposicion de Don Pedro Fernandez de Soria, Cura de Santa Maria de Madrid (Memor. num. 121.), Testigo del Marquès, que Don Sebastian solicitò con instancias, que el citado Don Pedro Fernandez annotasse en los Libros de dicha Parrochial de Santa Maria, que no estaba casado con Doña Inès Zualart, y que el Marquès era su hijo natural, à fin de que se manifestasse igualmente en España el dolo de haverlo denominado legitimo en la Partida, que hallandose ausente en la Campaña de Ungrìa (tiempo oportuno para semejantes frau-
des,

des, ut considerat Joann. Baptist. Toro *relatus supra num.* 120.) se introduxo en la Parrochial de Rumps; no hay duda, que dicha diligencia, y solicitud excluìa; destruìa, y desvanecia qualquier fama, concepto, reputacion, y quasi possession de legitimidad del Marquès, que en contrario se alegasse, y ponderasse, como lo resolviò la Sacra Rota, que es quanto se puede apetecer; pues como dixo Dominic. Ursaya *tom.* 1. *part.* 2. *discept.* 12. *num* 135. *Ubi allegatur Rotæ Decisio, non est ampliùs quęrenda ratio*; y el Gravacio ad Vestrium *in Praxi, lib.* 2. *cap.* 17. ibi: *Ab his Auditoribus ob summam eorum jurisprudentiam, insigne judicium, publicam authoritatem, incredibilemque gravitatem, quod in controversiis deciditur, tamquam ex oraculo dictum in omne ęvum creditur, ut in rebus judicatis eorum sententiæ, quas Decisiones Rotæ vocamus, demonstrant, quorum quanta sit authoritas nemò nescius est; unde non injuria dici potest, quod tanta est Auditorum Rotæ opinio, quanta Pithagoræ apud Pithagoricos fuit, ut nullus non satis esse putet dicere, SIC ROTA DEFINIVIT*, relatus à Nicolao Garcia *de Benefic. in Præfation. Operis, post medium*, cum quo, & aliis docet, quod Rotæ Decisio est majoris authoritatis, quam communis opinio Doctorum. Expressiùs cum plurib. Barbos. *Votor. Decis. lib.* 2. *vot.* 17. *num.* 58. ibi: *Cujus Tribunalis authoritas, cæteris omnibus Doctoribus pręfertur, quoniam ad ejus Auditores duodecim juris nostri lucernas, spectat interpretari verba, & mentem Pontificis Maximi in Rescriptis, qui continuis laboribus, studiis, & vigiliis insudantes, justitiæ cultoribus, ex variis, confusisque nostrorum scribentium opinionibus, mel, & favum, & aquam limpidissimam distillant ::: ubi quod Decisiones Rotę pro Lege habentur in terris Ecclesiæ subjectis ::: ubi quod apud omnes fere nationes pro Lege habentur ::: ubi dicit Judices à Rotę Decisionibus recedentes esse mente obcęcatos.* Paulus Robeus *in Addit. à decis.* 150. *part.* 9. *Recent. num.* 55. asserit: *Rotam Romanam esse supremum Urbis, & Orbis Tribunal.* No, discurrimos, se tendrà por impertinente la recomendacion de este Tribunal, valiendonos tanto de sus Decisiones en esta Alegacion.

311 Lo otro: porque la probanza, que resulta de la

la fama, es presumptiva, y conjetural, como està claro: *Atqui* toda conjetura, y presumpcion cessa, y se rinde à vista de la evidencia, verdad, y realidad; Text. *in leg. Continuus*, §. *Cum ita*, *ff. de Verbor. obligat.* Leg. *Si certis annis*, *Cod. de Pactis.* In Leg. 29. §. 1. *ff. de Probat.* Leg. 25. §. 1. *ff. de Legat.* 3. Bald. *in leg.* 1. *num.* 9. *Cod. de Commodato.* Pluribus exornat D. Valenz. *cons.* 63. *num.* 187. *& cons.* 90. *num.* 168. D. Vela *dissert.* 37. *num.* 27. abundè Ursaya *tom.* 1. *discept.* 3. *num.* 74. ubi quam plurimas affert Sac. Rot. Decis. & passim DD. Luego à presencia de tantas realidades, y evidencias, como resultan del Processo, de no haverse contraìdo el pretenso Matrimonio, y ser el Marquès hijo natural de los mencionados Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart, nullius momenti fuera la ponderada fama, *dato, & minimè concesso*, que se justificàra. Lo que mas llanamente procede, hallandose reprobadas por el Santo Concilio de Trento todas las pruebas presumptivas de Matrimonio, como dexamos latamente demostrado.

312 Y lo ultimo: porque en este Pleyto se trata de la succesion de Estados, y Mayorazgos, que no traen dependencia, ni reconocen al Don Sebastian, y Doña Inès por sus Fundadores; en cuyos terminos, aunque la comun reputacion de la legitimidad del Marquès se justificàra, y aliundè se esforzàra con expressos reconocimientos de los dichos sus Padres, y otros actos equivalentes; solo podia aprovecharle para obtener la succesion de los bienes patrimoniales, y derechos hereditarios de los referidos; mas no para perjudicar à los legitimos descendientes de los Fundadores, y demàs terceros llamados à la succesion de estos Mayorazgos; pues de otra suerte facilmente el posseedor pudiera iludir la voluntad del Fundador, y excluir los legitimos substitutos, como repetidamente lo tiene advertido, y resuelto la Sacra Rota, ut constat *ex decis. emanata die* 23. *Januarii* 1647. *coram Corrado*, quæ est 90. inter congestas à Paulo Zaquia, ibi *num.* 10. *Cæteræ autem conjecturæ, quæ deducuntur ex magna prædicti Tiberii sollicitudine de muliere, ac partu, quem in domo propriæ sororis emitti, ac suscipi curavit: ex pueri tanquam*

quam proprii filii educatione, tractatu, REPUTATIONE, *confeſsione, ac demum inſtitutione hæredis univerſalis; ſuadent quidem ab illo agnitum fuiſſe ſuum, ſed non probant, aliis non concurrentibus, cum eſſe talem in præjudicium tertii agentis ex Fideicommiſſo inveſtitura, vel alio titulo independenti ab ipſo Tiberio: nam aliàs facile unicuique eſſet ejuſmodi artibus filios ſibi progignere ad excluſionem legitimorum ſucceſſorum, ut advertit Jaſo conſ. 81. in hoc puncto, num. 2. verſic. Dico quod iſta aſſertio, & enuntiatio: & conſ. 106. Spectabilis, & clariſsime Domine, n. 2. verſic. 2. & ſeqq. lib. 1. Alciat. in dict. Rubric. de Liber. & poſthum. ſub dict. n. 46. verſic. Cum enim ſubſit ratio. Gratian. conſ. 140. n. 44. verſic. Nec obſtat, & ſeqq. lib. 1. Nata conſ. 473. ſub n. 24. verſic. Ad contraria. Surdus conſ. 551. n. 21. verſic. Tamen hoc procedit. Rota in Recentior. dict. deciſ. 164. n. 8. verſic. Item aliam, part. 3. & deciſ. 645. ſub n. 4. verſic. Primò quod, part. 4. & dict. deciſ. 409. n. 33. verſic. Deciſiones verò, ac deciſ. 597. ſub n. 11. verſic. Quoniam aſſertio, & ſeqq. ubi n. 6. verſic. Quò verò ad conjecturas, & ſeqq. benè declarantur dicta in antecedenti deciſ. 409. procedere reſpectu ſucceſsionis illius, à quo actus prædicti emanarunt, non autem reſpectu tertii, part. 5. & in dict. Roman. Fideicom. de Arron. coram R. P. D. meo Bichio in §. Caſui noſtro, & alii relati per Moder. Roman. dict. diſcept. 562. n. 77. verſic. Prætereà, & ſeqq.* refiriendoſe à eſta, y otras diferentes Deciſiones, lo bolviò à reſolver la miſma Sacra Rota *deciſ. 388. num. 11. part. 3. Recent.* Ex quibus, reſulta patentemente demoſtrado, no ſolo ſer incierta, falſa, y ſupueſta la fama pùblica, y comun eſtimacion, que ſe pondera, de haverſe celebrado el pretenſo Matrimonio de Don Sebaſtian, y Doña Inès, y de ſer el Marquès hijo legitimo de los referidos; ſino es tambien el que, aun quando ſe huviera juſtificado, fuera por repetidos Capitulos deſpreciable.

313 Reſta, para concluìr eſte Punto, hacernos cargo del Teſtimonio preſentado en eſtos Autos (Memor. à num. 64. uſque ad 71. incluſivè), dado en lengua Franceſa por tres Notarios de Namùr, y ſacado, ſegun ſe dice,

de un Libro de à folio, en que Jacobo Zualart sentò su Matrimonio, y los nacimientos, y muertes de sus hijos, que despues continuò Don Fernando Zualart, su hijo, en cuyo poder paraba: en cuyo Libro testifican dichos Notarios se hallò annotado lo siguiente: *El dia 14. de Abril de 1613. Jacobo Zualart casó con la Señora Cathalina Chocquier, entre 6. y 7. de la tarde. Fernando naciò el dia 20. de Noviembre del año de 628. su Padrino, y Madrina, el señor Consejero Henrat, y la señora Adriana Briot. El dia 9. de Octubre de 635. Fernando Zualart se casó con Doña Jolàn de Dumonin, entre 6. y 7. de la tarde. El dia 20. de Junio de 1657. nos naciò nuestra hija Maria Inès à las tres de la mañana: su Padrino, y Madrina, el señor Consejero Thomàs, y la señora Doña Inès Zualart, Esposa del señor Pensonario Burlèn, su Tia.* La Doña Inès se casó *con Don Sebastian Pimentèl*: refiere lo que dixo en su Declaracion, (Memor. num. 72.); y llegando à expressar los Testigos de este Matrimonio, dice: *Fueron Testigos del Matrimonio el Señor Conde del Grajàl, Maestre de Campo de un Tercio Español, y el señor Ferrera, Capitan de Cavallos, en Tercio del señor de Vì, y esto en la Villa de Bruselas, y el señor Consejero Brovchoven fuè tambien Testigo, y EL PADRE DE LA DICHA HIJA. Esta partiò para Madrid el dia 14. de Agosto de 1688. en compañia de su hijo Don Joseph Pimentèl, en la Villa de Bruselas, y BAPTIZADO EN UN LUGAR CERCA DE AMBERS:::: despues de 40. dias de navegacion, con mucho riesgo de naufragio, llegò à Fuente Rabìa, de donde passó à Madrid:::: haviendo sido recibida de Madama Pobàr, su Suegra, y de el Marquès de Malpica, su Cuñado:::: dicha Doña Inès muriò el dia 11. de Octubre de 1695. segun la Carta del señor Don Juan Pimentèl, que me escriviò de su muerte. El dicho Lugar, donde ha sido baptizado, se llama Rumps, distante dos leguas de Malinas, sobre la Ribera, que và à Ambers.* Con cuyas Notas dice el Marquès se prueba el Matrimonio de dichos sus Padres, y por consiguiente su legitimidad, en vista del credito, que merecen semejantes Libros, ad tradita per Escobar *de Puritat.*

ritat. *part.* 1. *quæst.* 11. §. 2. *num.* 37. Pero este medio es tan futil, y despreciable, como los demàs, que se han deducido, ut patet ex seqq.

314 *Primùm*: por ser invariable elemental principio de Derecho, que los Libros privados de Memoria, y Annotaciones, no merecen fee, ni credito alguno; Text. *in leg.* 5. 6. & 7. *Cod. de Probat.* ibi in hac: *Exemplo perniciosum est, ut ei Scripturæ credatur, qua unusquisque sibi adnotatione propria debitorem constituit; unde neque Fiscum, neque alium quemlibet ex suis subnotationibus debiti probationem præbere posse oportet.* Rota *decis.* 375. 1. *part. in Novissimis*: & *decis.* 422. *à num.* 2. *part.* 9. *Recent. tom.* 2. cum innumeris Genua *de Scriptur. privat. per tot. tract. præcipuè quæst.* 3. *lib.* 1. *à num.* 1. & *lib.* 4. *quæst.* 1. *num.* 2. ibi: *Et ratio est in promptu, quia hi Libri nihil aliud sunt, quam privata Sriptura, cui quidam non credi adeò notum est, quam quod notissimum.* Escobar *de Purit. part.* 2. *quæst.* 5. *num.* 8. ibi: *Et quia generalitèr loquendo apud Doctores communitèr receptum manet, quod nulla est fides adhibenda libris Cathalogis, nec Annotationibus privatis.* Ursaya *tom.* 1. *part.* 1. *discept.* 19 *num.* 47. ibi: *Tùm demùm, quia in omnem casum nulla prorsus fides danda est eidem liberculo, nullam omninò legalitatis apparientiam habenti, atque ad propriam dumtaxat reminiscentiam conscripto.*

315 *Secundò*: porque el figurado Libro, de donde se sacaron las Notas antecedentes, no es de Don Sebastian Pimentèl, Padre del Marquès; sino es de Jacobo, y Don Fernando Zualart, su primero, y segundo Abuelo, à los que unicamente podia perjudicar, si dichas Notas estuvieran puestas, y escritas de sus manos; pues como confessiones, aunque prueben la filiacion, Mascard. *de Probat. conclus.* 794. *num.* 4. ibi: *Potissima quoque censetur ad filiationem probandam illa conjectura, quæ solet haberi ex Libro, in quo Pater scripsit manu propria diem natalis filiorum suorum, veluti tali die natus est mihi talis filius vocatus tali nomine ex me, & uxore mea Titia, vel Concubina, nam talis Scriptura, & memoria filiationem probat*::: esto se entiende respecto de los confitentes, y de ningun modo en perjuicio de otros terceros, como, ademàs

màs de que se evidencia por las doctrinas puestas *suprà num.* 312. lo dexò advertido el mismo Mascardo *concl.* 790. *num.* 28. 34. & pluribus relatis *num.* 40. ibi : *Quintò limitatur principalitèr conclusio, ut procedat tantum quoad præjudicium tertii, secus quoad præjudicium Patris nominantis, nam contra ipsum probatur filiatio ex tali nominatione, & constituitur filius in quasi possessione, ita responsum est* ::: y en estos terminos procede, y se entiende el señor Castillo *dict. cap.* 104. *lib.* 5. en donde, aunque dice con el Surdo al *num.* 8. & 11. que estos Libros inducen conjetural prueba de filiacion, se remite à las limitaciones, que el Mascardo puso en dicha *conclusion* 790. ibi : *Limitat etiam conjecturam metipsam quinque modis, prout ibidem etiam ex num.* 28. *usque ad num.* 38. *ubi etiam vide.* Y asi se deben entender tambien quantos hayan dicho, que semejantes apuntamientos, y demàs actos practicados por los Padres, prueban presumptivamente filiacion; pues siempre lo concretan, y restringen en la forma expressada, afirmando lo inutil, y despreciable de igual prueba, siempre que se verse perjuicio de tercero, como queda dicho in citato *num.* 312. Lo que es tan cierto, que aun en los terminos de Sentencia pronunciada à favor de el hijo en Juicio seguido con el Padre, solo se entienden sus efectos contra este, y no contra otros terceros, como con el Inocencio, y Jason, lo dice el mismo Mascardo *dict. conclus.* 794. *num.* 2. ibi: *Limita illud non procedere quoad alios in sententia legitimationis lata inter ipsum Patrem, & filium; illa enim tantummodo præjudicat Patri, non autem aliis, ita observavit Innocent. in capit. Causam il,* 2. *Qui filii sint legitimi, quem sequitur Jason in cons.* 106. *colum.* 2. *versic. Et adhuc, volum.* 1.

316 *Tertiò*: porque estos Libros, estando escritos de mano del Padre, solo prueban la edad; y en estos terminos, y no en otros, habla el Escobar *dict. quæst.* 11. §. 2. *num.* 35. ibi: *Quartò ex eadem similitèr ratione deducitur, quod cum Patri filii nativitas melius, quam aliis cognita, erit circa ejus ætatem testis melior, & quod ejus Libro, in quo nativitas filii est adscripta, plena sit adhibenda fides,*

ut

ut voluerunt plures relati à Mauritio citato loco : : : : refiere los AA. que son de este sentir; y al *num.* 37. dice, que la opinion, que afirma, que estos Libros prueban semiplenè la edad, es la mas verdadera, ibi: *Quare præter relatos contrariam, & negativam sententiam plures sequntur, certiùs arbitrantes Patris Librum semiplenè tantum probare, sicut nec ipsiusmet Patris testimonium, etiam juratum, plenam efficeret probationem, quos plena manu refert Menoch. dict. casu 5. num. 4. & 5. & dict. præsumpt. 31. num. 10. & Mascard.* : ; : : Despues en los *num.* 38. y 39. entra conciliando dichas opiniones con la distincion siguiente: Siempre que las Notas de estos Libros estèn puestas por el Padre en tiempo, en que no podia presumir havian de servir al hijo para probar su edad, y haya mucho tiempo que el Padre falleciò, merecen fé; pero si el Padre vive, y pudo prevenir, que le havian de servir, y de ello se sigue conocida utilidad, è interès al hijo, ò al Padre, no la merecen, como sospechosas, ibi: *Sed distinctionis fœdere uti, esse necesse, arbitror, ut plenè prædictæ contrariæ sententię intelligantur, quod videlicèt, defuncti jam diù Patris Liber, in quo nativitas filii adscripta est in tempore non suspecto, plenè probet, saltim quoad contrarium apertè probetur, ratio est, quia cum Pater filii nativitatem scripsit, non cognoverit, nec scire in vita potuerit litem, seu causam, in qua ætatem filii probare nunc intenditur, nullus suspicionis locus adest, qua fidem demereat, ut non ab re longè descripsit Hugo Donell* : : : : *secus autem, si Pater scribens adhuc vitam agat, seu in vita litem motam prævidere potuit, quia tunc suspicioni magnus est locus, veluti qui commodum, aut saltem affectionem magnam in sui filii lite habet, qua specie jam supradixi* (y nosotros dexamos latamente probado), *quod Parentes, nec consanguinei non probant, atque ita benè distinguentem vide Mascard. in dict. conclus. 669. num. 14. & clariùs in conclus. 670. num. 14. & 15. ex Craveta, & Socino, quos allegat, & alios penès Laram dict. cap. 26. num. 10. Cui satis conveniunt, qui negant plenam fidem adhibendam Libro Parentis dum ei met aliqua potest inde provenire utilitas, ut eos refert, & benè docet Sforcia Oddo in dict. quæst. 37. num. 92. versic. Pro concordia.* ::::

317 Pues si solo para la edad son sospechosos estos Libros, quando vive el Padre, que los escriviò, y no merecen fee por la afeccion del hijo, è interès, en que venza Pleyto, que pudo prevenir; còmo la podràn merecer, no siendo los Libros del Padre, sino es del Abuelo, y tratandose, no de la edad, ò filiacion de su hija Doña Inès, sino es de cosa sin comparacion mas grave, qual es la justificacion de un Matrimonio, que se figura contraìdo, y en que el Don Fernando era tan conocidamente interessado, dependiendo de ello el honor, y reputacion de su hija, y consiguientemente el mayor aumento, y lustre de su Casa, y Familia? Si iguales Notas no merecen credito, siempre que se hallen escritas en tiempo, en que podia haver recelos de algun litigio, en que unicamente se havia de controvertir la edad del hijo; còmo lo pueden merecer las del Libro, que se dice de Don Fernando Zualart, hallandose puestas, pendiente yà el Juicio de Tenuta sobre la succesion de estos Estados, y opuesta en èl la ilegitimidad de su Nieto, como se evidencia de que el Don Fernando hizo su voluntaria declaracion à continuacion del Testimonio de dichas Notas en el dia 16. de Diciembre de 1716. (Memor. num. 73.); y mas concluyentemente de lo que se dirà? Responda el Escobar. Responda el *honor Patris est gloria filii*, y quanto en dicho assumpto queda expuesto *supra numer.* 96. 97. & 98.

318 *Quartò*: porque las citadas Notas fueron dolosamente escritas, y simuladas en el citado Libro, pendiente yà este Pleyto, unicamente para presentarlas en èl, como se convence manifiestamente, atendiendo, à que desde que se dà principio al asiento del supuesto Matrimonio de la Doña Inès, se altera, y varìa la norma, y estilo de dicho Libro, escriviendo las Notas, que podian conducir para este Pleyto con expresiones, cautelas, y advertencias, que no se pusieron en alguna de las antecedentes Partidas; pues en las Notas de los Matrimonios de Jacobo, y Don Fernando Zualart, solo se dice el dia, y hora en que se celebraron, y con quien; mas en la de Doña Inès se expressa el dia, el Parrocho, los Testigos, y aun los empleos, que cada uno obtenia, y se

calla

calla la hora: prueba clara del dolo, y falſedad de ſu aſsiento, ad latè tradita per Farinac. *de Falſitat. & Simulat. quæſt.* 153. *num.* 159. & 162. cuya doloſidad, y ſimulacion ſe afianza mas, en viſta de regiſtrarſe invertida, y prepoſterada la colocacion, y aſsiento de dichas Notas; pues antes del Baptiſmo del Marquès ſe puſo el viage de Doña Inès à Eſpaña; y deſpues de haver anotado la llegada de eſta à Madrid, y ſu muerte, ſe apunta el nombre del Lugar, en que ſe celebrò dicho aſſerto Baptiſmo: claro convencimiento, de que no ſe eſcrivieron ſegun los ſuceſſos fueron acaeciendo, ſino expueſto yà eſte Pleyto, y por conſiguiente de que ſon falſas. Aymòn Cravera *conſ.* 28. *num.* 5. ibi: *Quartò oritur ſuſpicio falſitatis ex ordine regiſtrationis:::: ideò veriſimile eſt, quod ſi ipſum Teſtamentum veritatem contineret, ſeu ex veritate factum eſſet, quod ſuo loco, & ordine collocatum, & regiſtratum fuiſſet, arguendo à ſolitis:::: ideò talis regiſtratio inſolita inducit ſuſpicionem falſitatis Bald.:::: & ita ex modo inſolito falſitatem arguit, Text. in cap. Quam gravi, de Crimin. falſi, tradit Decius::::* Farinac. *ubi ſupra num.* 189.

319 Mas: ſi en los demàs Matrimonios ſe expreſſa la hora de ſu celebracion; por què ſe omitiò eſta circunſtancia en el de Doña Inès? Si dicho Libro, ſegun ſu rotulo, era para anotar los Matrimonios, y nacimientos de los hijos; còmo no ſe hallan en èl anotados los nacimientos, y Matrimonios de Luis, Juan Franciſco, y Maria Adriana Zualart, hijos aſsimiſmo del Don Fernando? Por què ſe dice genericamente, que el Marquès *fuè baptizado en un Lugar cerca de Ambers*, ſin expreſſar el dia del Baptiſmo, ni del nacimiento? Por què no ſe puſo el dia en que naciò, y ſe baptizò el Marquès? Por què Don Fernando omitirìa la expreſsion de la Igleſia de el que llama Baptiſmo, y el nombre del Lugar donde fuè; ſiendo forzoſo ſupieſſe, y tuvieſſe noticia de los Pueblos de ſu Paìs, en particular de los immediatos à Namùr, ſu Patria, qual era Rumps? Por què deſpues de haver ſentado el viage de ſu hija en 14. de Agoſto de 688. y ſu muerte en 11. de Octubre de 1695. proſigue en

en dicho Libro: *El dicho Lugar donde ha ſido baptizado ſe llama Rumps, diſtante dos leguas de Malinas, ſobre la Ribera, que và à Ambers*? Por què no ſe hace memoria de la Igleſia de Santa Gudula, que fuè en la que ſe celebrò el Baptiſmo, ſegun la miſma Partida, que ſe ha preſentado? No puede haver otra reſpueſta, ſino el que Don Fernando lo ignorò todo, que ni ſupo quando pariò ſu hija, ni quando, ni adonde ſe baptizò ſu Nieto, y que deſpues ſe eſcrivieron con toda malicia las expreſſadas Notas, para preſentarlas en eſte Pleyto; pues à no ſer aſsi, ſe encontràran con el orden, y coordinacion correſpondiente: no ſe antepuſieran, y poſpuſieran los actos, que en ella ſe enuncian: ſe dixera el dia en que naciò el Marquès, el dia, y la Igleſia en que ſe baptizò; y en ſuma, ſi eſte Libro, que ſe ſupone de Jacobo Zualart, lo huviera continuado ſu hijo Don Fernando, y eſte huviera eſcrito con ſincera intencion las referidas Notas; no ſe encontràra en la del caſamiento la impropiſsima locucion, de que fuè tambien Teſtigo, y *el Padre de la dicha hija* (Memor. dict. num. 71.); Por quanto yendo el Don Fernando hablando en ſu perſona, como lo convence la expreſsion ſiguiente *de ſegun la Carta del ſeñor Don Juan Pimentèl, que ME eſcriviò de ſu muerte* (Memor. num. 70.); deſpues de la relacion de los ſupueſtos Teſtigos, ſi queria incluirſe en el numero de ellos, dixera: *Y Yo, ò y Yo, Padre de dicha Doña Inès*, como era regular; pero como aſsi que muriò el Marquès Don Manuel, ſe confabularon el Marquès, y ſu Abuelo, y atropelladamente fueron diſponiendo, fabricando, y ſimulando los actos, que diſcurrieron oportunos para ſalir con ſu intento, *ut ad effectum conſiliorum ſuorum veniant, multa ſimulent opportet*, ajebat Cicer. *lib.* 10. *epiſt.* 9. y la aceleracion ſea inadvertida, y ciega, Titoliv. *lib.* 22. *apud Lipſ. lib.* 3. *cap.* 7. ibi: *Omnia non properanti clara, certaque ſunt, fæſtinatio improvida eſt, & cæca*, que ſolo produce errores; idem Lipſius *in Notis, pagin. mihi* 53. ibi: *Feſtinare quodvis negotium gignit errores*, que la ambicion no advierte, Senec. *Epiſt.* 48. ibi: *Habet hoc vitium omnis ambitio, quod non reſpicit*; todo quanto idearon,

y de que se han valido en este Pleyto, està vociferando su malicia, y ser fabulosa, incierta, supuesta, y falsa la celebracion de este pretenso Matrimonio, en vista de las estrañeces, inverosimilitudes, implicaciones, repugnancias, inconsequencias, y visibles crasas inadvertencias, y descuidos, que se registran en todos, y cada uno de los hechos, que el Marquès, à su arbitrio, ha figurado, y deducido en el Processo, para persuadirlo: permitiendolo assi la alta Divina Providencia en los que con mas premeditadas cavilosidades, y cautelas, imaginan ofuscar la verdad, *ut supradiximus num.* 289.

320 *Quintò, & ultimo*: porque si la declaracion con juramento de Don Fernando Zualart, como de persona sospechosa, y principalmente interessada en esta Causa, no merece fee, ni credito alguno, como dexamos latamente probado à *num.* 137. *& seqq.* menos la mereceràn sus Notas, y simples Apuntamientos, Text. in Authent. *de Instrument. cautela, & fide, cap. Si verò aliquid*, 3. ibi: *Tunc nos quidem existimavimus ea, quæ viva dicuntur voce, & cum jurejurando digniora fide, quam scripturam ipsam, secundum se subsistere.* Alexand. *cons.* 132. *num.* 4. *volum.* 4. Genua *de Script. privat. lib.* 1. *quæst.* 3. *num.* 28. *&* 29. Escobar cum aliis *part.* 2. *quæst.* 5. *num.* 4. *&* 5. & communitèr DD. cum Text. in cap. *Licet ex quadam*, 47. *de Testib.* conducunt, quæ considerat Noguerol *Allegat.* 26. *n.* 151. *& seq.*

321 Aunque el Marquès tiene articulado, y alegado (Memor. num. 335. & 598.), que su Madre Doña Inès, al tiempo de morir, hizo Testamento, en que lo declaraba por su hijo legitimo, no nos detenemos en la refutacion de semejante inutil efugio; estando convencida la ciega voluntaria temeridad de igual asserto en los mismos Autos; mediante à hallarse en ellos el Testamento de dicha Doña Inès, comprobado legitimamente con su original, y conforme con la Partida, que de su muerte se puso en los Libros de Colecturìa de la Parrochial de la Villa de San Martin (Memor. numer. 101. 102. 103. 338. 339. & 588.), y sobre que queda dicho *supra num.* 113.

322 Y porque, aunque con notoria resistencia de la verdad, assi huviera sucedido, como el Marquès à su arbitrio finge, y con efecto su Madre lo huviera denominado hijo legitimo en su Testamento (que no hay tal cosa), y Don Sebastian huviera hecho lo mismo en el suyo (que no hizo, sino es immediatamente lo contrario, pues confessó no estàr casado, y ser el Marquès su hijo natural, como consta del Processo, y queda probado); dichas expressiones, en la presente controversia, de nada le servian, disserté Fagnan. *in cap. Lator, qui filii sint legitimi, num.* 82. *versic.* Ratio, ibi: *Quia ideò non creditur regularitèr Patri nominanti, seu tractanti filios, ut legitimos, quia non debet esse in ipsius facultate excludere Fideicommissarios à bonis ad eos ex Fideicommisso pertinentibus; & sicut Pater non potest eos directè excludere, cum non agatur de bonis suis, ita nec potest per indirectum nominando, & tractando filios tanquam legitimos, & successibiles.* Quid clariùs? repetenda possita *supra num.* 242. Elegantèr, & qua solet venustate, Æneas Robert. *Rer. judicat. lib.* 2. *cap.* 17. *pagin. mihi* 507. ibi: *Nam si deinceps sola, & nuda Patris professio ex naturalibus legitimos efficiat, quis in posterum perpetua conjugii tædio ultra subire, & gravi nuptiarum jugo sese submittere volet? Quis Matrimonii incommoda, & legitimæ uxoris jurgia patiens tolerabit, si posteritati etiam illegitimę parentes bona cum securitate asserere poterunt? Ipsa posteritatis ab intestato successuræ spes, plerosque omnes ad nuptias invitat::: Itaque cum parentes ex affectu magis in liberis terreantur: Æquum fuit succedendi jura, & naturalium securitatem non ex solo lascivi, & luxuriosi parentis arbitrio pendère, sed ex justis, & solemnibus nuptiis proficisci. Quod si Patri licere diximus ante mortem tantillo temporis spatio nuda sua professione liberos ex concubina ortos legitimos efficere, nuptiæ deinceps removeantur, intereat Matrimonii, dignitas asciscatur concubina, aut etiam concubinæ plures ad voluptatem, lasciviam, & libidinem retineantur: ac tandem moriturus pater liberos, quales voluerit, legitimos faciet addito falsó elogio se pridem eorum matri fidem conjugii promisisse: Rectè Justinianus* :::: Pues solo podian perjudicar al Don Sebastian, y Doña Inès,

y aprovechar al Marquès, para obtener en la ſucceſsion de ſus derechos hereditarios; mas no en la que ſe difiere por derecho de ſangre, y proviene de otro juicio, y diſpoſicion, como los Mayorazgos, Fideicommiſſos, &c. como es conſtantiſsimo, y conſta de las authoridades pueſtas *ſupra dict. num.* 8. y de la graviſsima del Proſpero Fagnano, que ſe acaba de referir, à las que añadimos las del Graciano *diſcept.* 754. *n.* 39. ibi: *Cum enim Matrimonium ſolo conſenſu contrahatur::: talis confeſsio præjudicabit parentibus*: y la ſuperior del Cardenal de Luca *de Fideicom. diſcurſ.* 68. *n.* 5. ibi: *Cujus regula generalis ſolum conſtituit differentiam inter præjudicium ipſius Patris, qui illum in filium agnovit, & tractavit, & præjudicium tertii ad effectum ſuccedendi in Fideicommiſſo, vel Emphiteuſi, cum ſimilibus: ut in primo caſu minores probationes ſufficiant, quinimò & ſoli tractatus in præjudicium ipſius tractantis::: in ſecundo caſu præjudicii tertii, longè majores, magiſque concludentes eſſe debeant probationes.:::*

323 Deſvanecidos los aparentes ſofiſticos fundamentos, con que el Marquès intentò perſuadir el pretenſo Matrimonio de ſus Padres, reſulta por preciſion mas irrefragable la conſtante realidad de ſer falſo, ſupueſto, y ſimulado el figurado acto de ſu celebracion; nam ut ait Ariſtot. *lib.* 3. *Rethor. num.* 113. *Regulariter tota vis, & difficultas conſiſtit in reſpondendo ad contraria, & illis ſolutis concluſiones redduntur clariores*, apud Nathen. *de Juſt. vulnerata, dict. cap.* 1. *num.* 3. repetantur dicta *ſupra n.* reſulta el mas patente indiſputable convencimiento, de no haver intervenido jamàs verdadero Matrimonio entre el Don Sebaſtian Pimentèl, y Doña Inès Zualart; reſpecto de faltar la prueba directa, y propia, que conſiſte en la Partida de Deſpoſorios, ſegun el Tridentino; y regiſtrada la impropia, y ſubſidiaria por medio de Teſtigos, de que el Marquès ſe vale (Advirtiendo, que el Maſcardo, que eſcriviò deſpues del Concilio de Trento, aunque tambien dice, y propone, como regla general, *concluſ.* 1023. *num.* 4. que los Matrimonios ſe pueden juſtificar con Teſtigos, la limita en los Matrimonios de los Nobles, Grandes, y Principes, ibi *num.* 22. *Secundo limi-*

limitare poteris, ut conclusio vera non sit in Matrimonio Nobilium, Magnatum, & Principum: in his enim Matrimonium non probatur per testes, sed requiritur Scriptura, ut docuit Bald. in Rubric. de Rescript. num. 2. qui ad hoc citat Text. in Auth. Maximis Cod. de Judic. & idem tradidit Mars. in Rubric. Cod. de Probat. num. 22. lo que es digno de la mayor atencion en el presente caso), es absolutamente despreciable, como compuesta de Testigos de oìdas, sospechosos, varios, contrarios, y falsos, cuyas Deposiciones lo excluyen, en lugar de persuadirlo, como se evidencia de lo que sobre ellas respectivamente queda dicho: y consiguientemente resulta mas clara, y acrisolada la notoria justicia de Don Antonio Francisco Pimentèl, deshechas las nieblas, con que el Marquès procurò ofuscarla; quia ut ex Castrensi, & Craveta tradit citatus Stephan. Nathen. *ubi supr. num. 2. Quod veritas oppugnata se efferat, ac ostendat instar Palmæ, quæ pressa exurgit, & sicuti Aromata magis redolent, quanto magis conteruntur, & oppugnantur, ita veritas tanto clarior nebulis expulsis in lucem progreditur.*

324 Si se dixere por el Marquès, què quando se trata de la justificacion del Matrimonio, no por los mismos contrayentes, sino es, estos muertos, por sus hijos, para el efecto de succederles, como legitimos, es suficiente qualquier probanza conjetural, y presumptiva, ad tradita per Escobar *de Puritat. part. 1. quæst. 16. §. 4. num. 17.* Cancer. *part. 3. cap. 11. num. 88.* Cardin. de Luca *de Fideicom. discurs. 193. num. 10.* se responde: Lo uno, que aunque es cierto, que no se trata de la justificacion del pretenso Matrimonio de Don Sebastian, y Doña Inès *quoad ipsum fœdus*, sino es solo para la legitimidad del Marquès; tambien lo es, el que la disputa de dicho Matrimonio, y legitimidad, no tiene por objeto la herencia, y succesion de los referidos, y por consiguiente, que dichas doctrinas no son adaptables al caso presente, juxta dicta *supra num. 312.* Lo otro, que las pruebas presumptivas, y conjeturales nunca pueden tener lugar, à vista de las constantes, ciertas, y verdaderas, que constan del Processo, de ser incierto, falso, mera tramoya, y su-

ſupoſicion, el contracto de eſte imaginado Matrimonio, ad tradita *ſupra num.* 270. & 271. Lo otro, que los AA. citados, y demàs, que eſtos refieren, hablan, y proceden, ſuponiendo que haya, ò actos, que el Derecho Comun admitia, y tenia por ſuficientes para inducir Matrimonio antes del Tridentino, como era la cohabitacion de muchos años; en cuyos terminos habla el Eſcobar, ibi: *Unum tamen in propoſito eſt, quod ſi poſt parentum mortem, quæratur an inter eos verè fuerit contractum Matrimonium, & CONSTITERIT, EOS PER LONGUM COHABITASSE TEMPUS, licet exindè in eorum vita non præſumatur Matrimonium, ut ſaltim poſt Concilium Tridentinum verius eſt : : : : tamen poſt eorum mortem ad legitimandum filios, ſufficiet probare LONGI TEMPORIS COHABITATIONEM, ſecundum Gloſſ. & Abb. in cap. Lator, qui filii ſint legitim. ſequutos per Covarrub. in 4. 1. part. cap. 1. ſub n. 5. & per Menoch. 3. præſumpt. 1. n. 70. & 77.* ſucediendo lo miſmo al Jacobo Cancerio *in dict. cap.* 11. ibi à los numeros 87. 88. 89. y 90. *Ut vir, & uxor reputabantur, & ita ſe tractaverant PER DECEM ANNOS, ET EO PLUS : : : : ad probandum aliquem eſſe filium legitimum ſufficit probare, quod mater morabatur cum patre tanquam ejus uxor, quoad legitimitatem, & finem ſuccedendi : : : : natum ex maſculo, & fœmina cohabitantibus præſumi legitimum, & EX LONGA COHABITATIONE præſumitur legitimitas, ut filii nati poſſint ſuccedere.*

325 O proceden, ſupueſta la quaſi poſſeſsion de la legitimidad, mediante la plena juſtificacion de todas las circunſtancias, que la inducen, como ſon los reconocimientos, y confeſsiones de los Padres, la Partida legitima de Baptiſmo, la pùblica voz, y fama, y reputacion comun de la legitimidad, y tambien el haver ſido tratado el hijo por los Padres, como legitimo; que ſon los terminos, en que habla el Cardenal de Luca *in dict. diſcurſ.* 193. *num.* 9. & 10. y de que expreſſamente ſe hace cargo, ibi: *In hac verò facti ſpecie concurrebant: Primò, Teſtamentum ejuſdem Camilli, in qao vocat dictum Franciſcum filium legitimum, & naturalem, eumque tanquam talem hæredum inſtituit : : : : Secundò, ex fide baptiſmatis, quæ licet*

 atten-

attendi solita quoad ætatem, non attendatur quoad filiationem; attamen vel adminiculata attenditur, vel adminiculum præstat::: Tertiò ex communi fama, & reputatione in loco; & quartò ex probatione, quod Faustina, quam ex testatione Parochi constabat fuisse dicti Camilli uxorem, semper dictum Franciscum tanquam filium legitimum, & naturalem tractavit: todo lo qual falta absolutamente en este caso; pues entre Don Sebastian, y Doña Inès no huvo cohabitacion alguna larga, ni corta; antes sì vivieron siempre totalmente separados, y sin comerciarse: no reconocieron en sus Testamentos al Marquès por su hijo legitimo; antes sì en vida, y en muerte declararon ser natural: hasta oy se ignora donde, quando, y si lo baptizaron; pues la Partida presentada no es de baptismo: tampoco hay fama, ni comun reputacion de su legitimidad; antes sì todo lo contrario, como dexamos respectivamente *ad oculos* demostrado: de que se infiere, que aunque dichas doctrinas fuessen ciertas, son claramente impertinentes, y que nada conducen para la decision de este litigio; y por consiguiente, que serà ignorancia crasa, ò estudiosa malicia, deducirlas, y proponerlas en èl, ut ex eodem Luca diximus *supra n.* 10.

326 Y lo otro: que, segun la naturaleza de este Juicio, es indispensable la plena probanza de la legitimidad del Marquès, como queda dicho en varios lugares de esta Alegacion, y se convencerà *exprofessò* en el tercer Punto.

327 Si se hiciere assumpto, y ponderacion (como sucediò en el Juicio de Tenuta) de la Decision de la Sacra Rota 1200. *coram Peña*; se debe tener presente: Lo uno, que alli solo se controvertìa la filiacion legitima, para efecto de succeder en los bienes de *Juan*, y *Tulia*, que eran los pretensos Padres. Y lo principal, que la referida Decision la revocò la misma Sacra Rota en el dia 16. de Noviembre de 1607. y es la *Decision* 1322. *coram eodem Peña*, ibi al *n.* 1. *Die* 30. *Januarii* 1606. *Octavio, & Leonora* (que eran los hijos) *solum informantibus Rota censuit de illorum legitimitate constare: cæterum sæpè de re inde causa proposita, videlicèt, die* 21. *Maij, &* 22.

Ju-

Junii, eaque non resoluta, tandem in hac propositione maturè discussa: DOMINI A DECISIS RECESSERUNT, *quia licet ad effectum successionis leviores probationes sufficiant ad inducendam legitimitatem; Geminian. cons. 27. incipit, Super dubiis formatis, num. 7. versic. Et tunc quælibet, sæpè à Rota approbato: Nihilominùs tamen in hoc casu, cum fortiores conjecturæ concurrerent pro illegitimitate, meritò à prædicta Decisione recessum fuit:* y por consiguiente, que serà torpe ridiculèz, que mas convenza su pèssimo derecho, si la Parte del Marquès insiste, y exagera dicha decision 1200. *coram Peña*; sin considerar, que haviendola revocado la misma Rota, ni debe alegarse, ni puede atenderse: dixolo todo, con otras Decisiones de la misma Sacra Rota, el doctissimo Ursaya *tom. 1. part. 1. discept. 20. n. 138. & seq.* ibi: *Exagerare autem Decisiones revocatas, seù insistere in authoritatibus reprobatis, pessimi juris optimum signum est: Imò non solum ad causarum Decisionem allegari nullatenùs valent, ut aliis adductis, notat Gob. consult. 51. n. 119. sed Rota in decis. 1620. n. 4. coram Coccino, nimis notabilitèr addit: ridiculum esse illa allegare, quæ fuerint correcta. Indeque eadem Rota in Romana, seu Fanens. Successionis 8. Februarii 1706. §. Quod dictum, coram R. P. D. Ansald. ad rem observat, quod quando allegantur Decisiones, opus est videre, an illę fuerint exequutioni demandatę, seù approbatę; quia quatenùs non fuerint confirmatæ, seu approbatæ, nullo modo merentur allegari, & multo minus veniunt attendendæ.*

328 Y mediante à que los motivos, y urgentissimas conjeturas, que la Sacra Rota tuvo presentes en la citada Decision 1322. para la revocacion de la antecedente 1200. militan identicamente, y son los propios terminos terminantes de nuestro caso; es forzoso referirlos. La primera conjetura fuè, que figurandose el asserto Matrimonio de *Juan*, y *Tulia* celebrado despues del Concilio de Trento; el no haver encontrado su Partida en el Libro del Parrocho, era señal eficacissima de no haverse contraìdo; *dict. decis. 1322. n. 5.* (aunque se puso à la letra esta authoridad *supra n. 27.* nos hà parecido muy util repetirla en este lugar) ibi: *Primùm, quia cum Matrimonium inter Joannem, & Tulliam præsupponeretur celebratum post*

Con-

Concilium Tridentinum , sess. 24. de Reformat. cap. 1. §. Habeat , & teneantur Parochi habere Librum , in quo conjugum, & testium nomina , diemque , & locum contracti Matrimonii describant , quem diligentèr apud se custodiant : in hoc casu facta diligentia in Parochia , in qua Joannes , & Tullia cohabitaverant non potuit inveniri notula descripta in Libro Parichi super hoc Matrimonio : unde magnum signum oriebatur ad credendum non fuisse contractum ; cum ex dispositione Concilii Matrimonium describi debuisset , & à communitèr accidentibus Matrimonia describi soleant ; ex qua inspectione probabilitèr credebatur , vel probata negativa ; Bart. cons. 81. incipit : Martin. Forniconis, n. 2. Decius cons. 424. incipit : Proponitur, n. 19. & cons. 467. incipit : Benè, & consultè, n. 12. versic. Ista enim negativa : vel saltem magnum adminiculum ad Matrimonium excludendum. Lo mismo sucede puntualissimamente en este caso ; respecto de que figurandose el Matrimonio de Don Sebastian , y Doña Inès celebrado en el año de 1686. y por consiguiente despues del Santo Concilio de Trento ; no consta , ni se ha podido encontrar su Partida , ni en los Libros de la Vicaria del Exercito , ni en los de las Parrochiales de Bruselas , Namùr , y Malinas : convencimiento evidentissimo , de que nunca se contraxo , por los fundamentos , que la Rota expone , los que con mas poderosa razon urgen en nuestro caso ; mediante à que las distinguidas elevadas circunstancias de Don Sebastian , assi por su sangre , como por sus empleos , no dàn lugar para que se imagine , que el Capellan se olvidasse sentar en el Libro concerniente à lo espiritual del Exercito , su Matrimonio , si se huviera celebrado ; encontrandolo tan arreglado à sus Instrucciones , y vigilante en el exacto cumplimiento de su obligacion , que no se descuidò de dicha diligencia en quantos Matrimonios se contraxeron en su tiempo , aunque fuessen de infelices Soldados rasos.

329 Y la segunda urgente conjetura, que moviò à la Sacra Rota para la referida revocacion , fuè el vèr , que el *Juan* , y otro su hermano , havian declarado en sus Testamentos por hijos naturales al *Octavio* , y *Leonora* , ibi *num. 7. Secunda conjectura magis firma , & constans deducebatur,*

batur ex eo, quod tàm Joannes, quàm ejus frater in suis Testamentis Octavio, & Leonore tanquam naturalibus legata reliquerunt: esto, y mucho mas se verifica en nuestro caso; pues Don Sebastian en su Testamento declarò expressamente al Marquès por su hijo natural: Doña Inès en el suyo virtualmente hizo lo mismo: Don Manuel Pimentèl, Marquès de Malpìca, hermano de Don Sebastian, le dexò un Legado, reputandolo hijo natural de su hermano, y suponiendo, que los Estados recaìan en Don Pedro Pimentèl, tambien su hermano, y menor que el Don Sebastian: y los Abuelos, y demàs Tios, y Parientes del Marquès, manifestaron lo mismo en sus respectivos Testamentos, no haciendo la menor mencion de tal hijo de Don Sebastian, ni de la Doña Inès, su asserta muger. Luego si no obstante, que *Juan*, y *Tulia* havian cohabitado publicamente *more conjugali*, y que se disputaba de la certeza de su Matrimonio, no *quoad ipsum fœdus*, ò por los mismos assertos contrayentes, pues yà havian muerto; sino es unicamente para efecto de la legitimidad de sus hijos *Octavio*, y *Leonora*, los declarò la Rota por ilegitimos *in dict. decis.* 1322. porque no constò de la Partida de Desposorios, y el *Juan* los havia declarado por hijos naturales: què mayor confirmacion de quanto queda discurrido, para la exclusion del pretenso Matrimonio de Don Sebastian, y Doña Inès, y convencimiento de la ilegitimidad del Marquès, se pudiera apetecer, que la que resulta de tan terminante, quanto gravissima authoridad? *Tutissimum*, ait ex vivio Agust. Barbos. *in Praxi exigend. pension. quæst. 6. n. 53. in fine*: *Se constituit pro victoria obtinenda, allegans decisionem Legis, vel alicujus Doctoris in terminis.*

330 Tampoco se puede valer el Marquès de la vulgar, quanto comun regla, de que *in dubiis favore Matrimonii judicandum est*, deducta ex *cap. final, de Sentent. & re judicat.* por no ser aplicable en manera alguna à este Pleyto; respecto de proceder, y entenderse unicamente en los terminos de que, estando plenamente justificado el Matrimonio, se dude solo de su valor, y subsistencia, y la duda consista en el Derecho, no en el hecho. Mas claro:

claro: Dicha regla procede quando se duda, si un Matrimonio subsiste, ò no; pero no quando la disputa meramente consiste (como aqui sucede) sobre si un Matrimonio de hecho se contraxo, ò no; Alexand. de Nev. *inter Cons. Matrim. cons. 35. n. 30.* ibi: *Nec obstat, quod in causa Matrimonii in dubio judicandum est pro Matrimonio, quia illud est verum, ubi Matrimonium est probatum plenè; secus ubi Matrimonium non est plenè probatum.* Jacob. Leoniss. *cons. 49. n. 1.* ibi: *Licet enim Matrimonium sit res favorabilis :::: tamen est diligentèr animadvertendum, ne sub hujus favoris prętextu defendatur, & Matrimonium introducatur, ubi non est.* Zasius *cons. 3. n. 72.* ibi: *Respondemus, negando in primis, quod simus in dubio, imò in clarò, ex quò actrix suam intentionem non probavit: nec obstat, quod causa Matrimonii sit favorabilis, non propterea debemus injustitiam alteri facere.* Mascard. *de Probat. conclus. 1027. n. 4.* ibi: *Secundo loco procedit eadem conclusio, ubi Matrimonium esset probatum plenè; secus ubi Matrimonium esset tantum semiplenè probatum.* Phelip. Dec. *cons. 133. in fine*, ibi: *Non obstat, quod in dubio sit judicandum pro Matrimonio, quia hic non sumus in dubio, sed in claro, in quo patet, quod actor legitimè non probavit intentionem suam: licet causa Matrimonii sit favorabilis, tamen favorabilibus causis ita debitores sumus, ne aliis injustitia fiat, cap. Nuper, de Donat. inter vir. & ux:::* Cum his, & aliis in propriis terminis docet Ursaya *tom. 6. part. 2. discept. 8. n. 57.* ibi: *Prima, quia regula procedit, quando Matrimonium est plenè probatum, non autem quando probationes ejusdem sint dubiæ, atque insubsistentes, ut in præsenti verificatur; ea ratione, quia dubietas non est modus supplendi in facto probationes.* Mas claramente lo dexò dicho, con otros muchos, en el *tom. 1. part. 2. discept. 3. n. 27.* ibi: *Patet igitur ex his manifestè nullitas asserti Matrimonii; & tamen etiam si aliqua superesset dubietas, ad hoc in hoc dubio contra Matrimonium respondendum esset, non obstante illius favorabilitate; QUIA DUBIUM VERSATUR CIRCA FACTUM, SEU PROBATIONES, quas illius favorabilitas supplere non potest, ut punctualitèr advertunt ::::* Idem eodem *tom. 1. part. 2. discept. 1. numer. 68.*

Tam-

331 Tampoco se puede aprovechar del Axioma: *Singula, quæ non prosunt, collecta juvant*, deducto ex Leg. *Spadonem*, §. *Qui jura*, *ff. de Excusat. Tutor.* & aliis congestis à Barbos. *axiom.* 209. *n.* 1. Por quanto no tiene lugar, siempre que cada una de las pruebas imperfectas no sea perfecta en su linea; como, poniendo el exemplo en muchos ciegos, ò coxos, que aunque se junten, no puede resultar de igual union, un hombre con vista, ò recto, lo dixo el Craveta *cons.* 281. (escrito para la repulsa de otro pretenso Matrimonio, en que, como aqui sucede, solo havia un Testigo interessado, y sospechoso, que se supusiesse presencial) *num.* 6. versic. *Nec dicatur*, ibi: *Similitèr non possunt conjugi testimonia istorum trium, ex quo singula de per se sunt omninò imperfecta, & unumquodque per se nihil potest operari:::: Plura enim imperfecta unum perfectum constituere non possunt, sicut plures cœci unum videntem non constituunt, nec plures claudi unum rectum:::: & in probationibus imperfectis, quæ non conjungantur tradit Bald.:::* Mas expressamente lo dixo el Cardenal de Luca, poniendo el exemplo en cien nadas, que hacen un nada, y en cien hilos podridos, que aunque se junten, no pueden ligar, *discurs.* 22. *de Judic. n.* 14. ibi: *Super conjunctione quoque plurium imperfectarum probationum ad faciendam unam perfectam, quæstiones in praxi frequentèr cadunt; atque in civilibus regula est affirmativa, quodque intret regula, ut singula, quæ non possunt, unita juvent; DUMMODO TAMEN IMPERFECTÆ SINT IN SUO GENERE PERFECTÆ, ET NON ALIAS, quoniam centum nihil, facerent unum nihil, sive centum fili corrupti non ligarent*: registrense los medios, que el Marquès ha deducido para justificacion, y prueba de este imaginario pretenso Matrimonio, y lo que en su razon dexamos respectivamente dicho; y se hallarà ser tan inutiles, imperfectos, y despreciables, que lo mismo sirven, y aprovechan juntos, y unidos, como separados.

332 *Ex quibus omnibus* queda patente, que entre Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart no intervino verdadero Matrimonio; y que quanto en este Pleyto ha propuesto, y deducido el Marquès para persuadirlo, es su-

supuesto, y falso. Y aunque, para manifestacion de tan incontrastable verdad, era suficiente qualquiera de los repetidissimos fundamentos de hecho, y de derecho, que se han referido; no obstante hemos tenido por conveniente cumularlos, sin omitir circunstancia, que pueda ser conducente, y oportuna, per ea, quæ latè, & pluribus allatis tradit Escobar *de Puritat. 1 part. quæst. 13. §. 4. num. 35. & seqq.* & Cardinal. de Luca *de Relation. Roman. Cur. Forens. discurs. 32. num. 76.* ibi: *Advocatorum enim:::: Stylus, potius commendandus, quam damnandus est, cumulandi plura motiva, ob ingeniorum diversitatem, atque ad instar Dapiferi, qui plures cibos apponere debet in mensa, ut ob varietatem gustuum, ac stomacorum omnibus satisfaciat, dum sæpiùs illi cibi, qui sibi videntur meliores, non placent aliquibus, qui eos nauseant, gustant autem cibos leves, vel ignobiles, aut perniciosos; idem etenim in motivorum electione quotidiana praxis docet.* Y si se advirtiessen mezcladas algunas digressiones, sirvanos de disculpa el consejo de Fabio *lib. 4. cap. 11.* apud Gerard. Joann. Bossium *Oratoriar. Oration. lib. 3. cap. 5.* dicentis: *Fortasse ubique in narratione tamen præcipuè, hæc tenenda via dicendi, quantum opus est, quantum satis est. Quantum opus est autem, non ita solum accipi volo, quantum ad judicandum sufficit; quia non inornata debet esse veritas, alioqui sit indocta. Nam & fallit voluptas, & minus longa, quæ delectant, videntur; ut amœnum, & mole iter, etiam si est spatii amplioris, minus fatigat, quam durum, aridùmque compendium. Non enim mihi unquam tanta fuerit cura brebitatis, ut non ea, quæ credibilem faciunt orationem, inseri velim. Simplex enim, & undique præcisa, non tam narratio potest vocari, quam confusio.*

PUNTO

PUNTO SEGUNDO.

MANIFIESTASE, QUE ENTRE Don Sebastian Pimentèl, y Daña Inès Zualart no intervino Matrimonio putativo.

333 EN vista de quedar evidenciado en el Punto antecedente, que Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart nunca contraxeron Matrimonio; por necessaria legal consequencia queda igualmente convencido, que entre los referidos no intervino Matrimonio putativo, en conformidad de las constantes reglas: *Nullius entis, nullæ sunt qualitates*, & quod *Qualitas sine subjecto esse non potest*, deductæ ex capit. *Ad dissolvendum, de Desponsat. impuberum in 6.* ex capit. *Bonæ, de Elect. leg. 4. §. final, ff. de Contrahend. empt.* Leg. *Nullam*, ubi Angel. *ff. de Petition. hæredit.* Leg. *Ejus qui in Provincia, ff. Si certum petat.* cum concordantib. exornant Tiber. Decian. *Respons. 29. num. 8. vol. 4.* D. Valenz. *cons. 33. num. 211. & seq.* Gutierrez *cons. 35. n. 2.* Sessé *decis. 188. n. 14. & 24.* Cevallos *Commun. contra commun. tom. 4. quæst. 905. n. 80.* Barbos. *Axiom. 162. num. 1.* Dueñas *lit. N. n. 52. & lit. Q. num. 2.* Escobar *de Puritat. part. 2. quæst. 4. art. 4. §. 2. num. 39. & quæst. 3. eadem part. à num. 24.* & omnes ad unum AA.

334 Por quanto, Matrimonio putativo es, el que real, y verdaderamente se celebra in facie Ecclesiæ, y despues del Santo Concilio de Trento, delante del proprio Parrocho, ò otro Sacerdote de su licencia, y dos, ò tres Testigos, el qual no pudo subsistir por algun impedimento dirimente, que havia entre los Contrayentes, siempre que ambos, ò à lo menos uno de ellos, tuviesse buena fee, è ignorancia de dicho impedimento; Camill. Borrell. *in Summ. Decis. tom. 3. tit. 1. de Sponsal. num. 890.* ibi: *Putativum Matrimonium dicitur, quando apparet verè, & bona fide solemnitèr factum, sed ex aliquo impedimento detecto fuisse ignorantèr contractum.* D. Castill. *lib. 2. Contro-*

troverſ. cap. 11. *num.* 8. ibi: *Denique, & ſexto, Matrimonium putativum ad effectus prædictos tunc dici, quando verè, & ſolemnitèr contractum fuerit, hoc eſt de Jure Communi in facie Eccleſiæ, & palàm, & cum bona fide contrahentium, vel alterius eorum, ac denique ſervata forma; cap. Cum inhibitio, de Clandeſtin. deſponſat. Hodie verò ſervata forma Tridentini, de qua in cap.* 1. *de Reform. Matrimon. ſeſſ.* 24. D. Olea *de Ceſsion. jur. tit.* 4. *queſt.* 8. *n.* 9. ibi: *Putativum autem Matrimonium dicitur, quod verè, & ſolemnitèr celebratum eſt, ex impedimento tamen aliquo non ſubſiſtit, quod ambo Conjuges, vel eorum alter probabilitèr ignorabat; cap. Pervenit; cap. Ex tenore, qui filii ſint legitim.* Gutierrez *de Matrimon. cap.* 70. cum innumeris Cœphal. *conſ.* 435. *num.* 92. *& conſ.* 503. *num.* 32. Con que no conſtando de tal contrato, y efectiva celebracion, no hay ſobre que pueda ſubſiſtir la qualidad de verdadero, ò putativo, ut præter dicta probat Text. *in cap.* 3. *de Presbyt. non ordinato*, ibi: *Quoniam ubi fundamentum non eſt ſuper ædificari non poteſt*; & Gutierrez *ubi ſupra*, ibi: *Nulla qualitas poteſt probari, ubi non probatur ſubjectum, ut in leg. Si arbiter in fin. ff. de Probat. ut optime in propoſito concludit Bald. ubi ſupra.*

335 Pero, mediante à que el Marquès dice (Memor. num. 558.), que quando huvieſſe ſido cierta la ficcion, y apariencia de eſte Matrimonio, como ſe queria dàr à entender por las depoſiciones del Conde de Puñonroſtro, de Don Zeledòn de Arroytia, Don Joſeph Pinedo, y declaraciones de Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl (Memor. numer. 368. 378. 399. 135. 683. & 684.), y que con efecto ſe huvieſſe ſupueſto por Parrocho un Soldado, todavia era ſuficiente para ſu legitimidad la buena fee, en que havia eſtado la Doña Inès ſu Madre; ha ſido indiſpenſable tratar ſeparadamente eſte particular, en el que, con la mayor brevedad, ſe demoſtrarà, ſer patente error, y legal abſurdo, conceptuar Matrimonio putatiuo entre Don Sebaſtian, y Doña Inès para efecto de la legitimidad del Marquès, de la aparente ficticia celebracion, que ſe pretextò, para perſuadir, y deslumbrar à los Padres, y Parientes de

la

la Doña Inès, como dàn à entender las citadas depoſi-
ciones.

336 Para cuya demoſtracion ſe ha de ſuponer, co-
mo verdad Catholica, que todo Matrimonio celebrado
ſin la aſsiſtencia del proprio Parrocho, ò otro Sacerdote
de ſu licencia, es nulo, y clandeſtino, como conſta li-
teralmente del dicho cap. 1. *ſeſſ.* 24. *de Reformat. Matri-
mon.* verſic. *Qualiter*, ibi: *Qualiter, quam præſente Parocho,
vel alio Sacerdote de ipſius Parochi, ſeù Ordinarii licentia, &
duobus, vel tribus teſtibus, Matrimonium contrahere attenta-
bunt; eos Sancta Synodus ad ſic contrahendum omninò inha-
biles reddit, & hujuſmodi contractus irritos, & nullos eſſe
decernit, prout eos præſenti decreto irritos facit, & annullat.*
Docent Patres Salmanticenſ. *tom.* 2. *tract.* 9. *de Matrimon.
cap.* 8. *punct.* 5. *num.* 62. Reinfeſtuèl *in lib.* 4. *Decretal.
tit.* 3. §. 2. *à n.* 52. Ugolin. *de Offic. & poteſtat. Epiſcop.
part.* 1. *cap.* 15. §. 10. *num.* 3. Thom. Sanch. *de Matrimon.
lib.* 3. *diſp.* 39. *num.* 1. Boſſ. *de Matrimon. cap.* 1. *num.* 29.
Gonzal. *ad Reg.* 8. *Cancellar. gloſſ.* 48. *num.* 30. & 31. En-
gel. *in Jus Canonic. lib.* 6. *part.* 9. *tit.* 21. *de Secundis Nupt.
ad* 2. *quæſt.* Cabaſſut. *in Prax. Jur. Canonic. lib.* 3. *art.* 4.
num. 99. Chriſtin. *Deciſ. Belgic.* 333. *n.* 5. *tom.* 1. Hur-
tado *de Matrimon. diſp.* 5. *differ.* 14. *n.* 46. & omnes com-
munitèr.

337 Tambien ſe debe ſuponer, como indiſputable;
que la aſsiſtencia, y preſencia del Parrocho, no admite
ſuplemento por equipolencia; en tal conformidad, que
igual defecto no ſe puede ſuplir, ò diſsimular por la
concurrencia, y preſencia de otras perſonas, ſean de la
claſſe, y graduacion que ſean; Cardin. de Luca *de Ma-
trimon. diſcurſ.* 3. *n.* 14. de quo *ſupra n.* 182. Sanch. *de
Matrimon. lib.* 3. *diſput.* 17. *n.* 4. Gutierrez *eodem tractat.
cap.* 61. *n.* 4. *cum ſeqq.* Boſsius *cap.* 1. §. 12. *n.* 29. Bar-
boſ. *de Paroch. cap.* 21. *n.* 61. Rota *deciſ.* 655. *part.* 1. *di-
verſ.* cum adductis *ſupra dict. n.* 182. Por ſer forma tan
preciſa, y ſubſtancial, que con pretexto alguno, aun-
que ſea el de la mas grave urgentiſsima neceſsidad, ſe
puede alterar, diſpenſar, ò omitir, ut aſſerunt Tam-
burin. *de Matrimon. lib.* 8. *tract.* 6. *cap.* 2. §. 2. *n.* 1. ibi:

Ita necessaria est præsentia Parochi, dum fidelium Matrimonia contrahuntur, ut si fortè contrahantur coram toto populo, uno tamen absente Parocho, nulla consurgant Matrimonia; quod verùm est etiam in casu urgentissimæ necessitatis, ut si expediret morti proximos Conjuges Matrimonio legitimè copulari ad salvandum honorem alterius, vel ad prolem legitimandam, & Parochus, loco degens adesse non posset; quia verba Tridentini sunt valdè universalia, & clara. Coninch. *disp.* 27. *dub.* 1. *n.* 11. Hurtad. *ubi supr. different.* 3. *n.* 11. Ledesm. *eodem tract. quest.* 45. *art.* 5. Basil. Ponc. *lib.* 5. *cap.* 6. *n.* 3. Bonacin. *de Matrimon. quæst.* 2. *punct.* 8. *à n.* 11.

338 Igualmente se ha de suponer, como constante, que proprio Parocho es, el verdadero, ò putativo de los Contrayentes, Reinfestuèl *ubi supra num.* 75. & generalitèr AA. y que para que se verifique la qualidad de Parrocho putativo, es necessario que concurran dos requisitos; uno, que el que se denomina Parrocho tenga titulo de Superior legitimo; y el otro, que con error comun sea tenido, y reputado por tal Parrocho: de suerte, que no basta el comun error sin el Titulo, ni el Titulo sin el comun error; argumento Text. in Leg. *Barbarius Philippus*, 3. *ff. de Offic. Prætor.* ibi: *Barbarius Philippus cum servus esse Romæ præturam petiit, & prætor designatus est.* : : : *Et tamen videamus si servus quandiù latuis in dignitate pretoria functus sit, quid dicemus, quæ edixit, quæ decrevit, nullius fore momenti? An fore propter utilitatem eorum, qui apud eum egerunt, vel lege, vel quo alio jure? Et verùm puto, nibil eorum reprobari, hoc enim humanius est, cum etiam potuit Populus Romanus servo decernere hanc potestatem.* Text. *in cap. Infamis, causa* 3. *quæst.* 7. *leg.* 4. *tit.* 4. *part.* 3. *leg.* 8. *tit.* 9. *lib.* 3. *Nov. Recop.* ibi: *Pero si acaeciere, que algun siervo anduviesse por libre, Y LE FUESSE OTORGADO PODERIO DE JUZGAR, las Sentencias, y Mandamientos, y todas las otras cosas, que èl huviere hecho como Juez, valdrian hasta el dia, que fuesse descubierto ser siervo, PUES QUE POR CUMUN OPINION FUE HAVIDO POR LIBRE.* D. Gonzal. *in cap.* 13. *de Clandestin. desponsat. num.* 8. in medio, ibi: *Sive putativus sit titulum coloratum habeat.* Fagnan. *in cap.* 2. *de* Cri-

Crimine falsi, ex *n.* 8. ibi: *Nec communis error juvat, ex quo deest authoritas superioris, nam Lex Barbarius se fundat super communi errore, & super authoritate superioris; nam ille servus, qui putabatur liber, habuit Officium à Superiore, & sic concurrebant ibi duo, scilicet, authoritas superioris, & communis error, secus tamen ubi ad esset unum tamen, ut tenuit Innocent. & Bald.* :::: Suarez *in* 3. *part. tom.* 4. *disput.* 26. *sect.* 6. *n.* 7. Lacroix *tom.* 2. *lib.* 6. *part.* 1. *n.* 112. & *seqq.* Bosco *disput.* 11. *sect.* 9. *conclus.* 10. cum plurib. Sanch. *de Matrimon. lib.* 3. *disput.* 22. *n.* 5. & 6. y que sea lo dicho comunissima opinion, lo afirma el Reinfestuèl *ubi supra n.* 77. ibi: *In casu, quo Parochus nullum etiam coloratum titulum habet, utpotè à nullo legitimo superiore institutus, sed aliundè intrusus; Sanchez dict. loc. n.* 49. & 50. *cum communissima aliorum, quos vide apud Sanchez loco citat. quia universalitèr gesta ab eo, qui nec coloratum titulum habet non valent, etiam si concurrat consuetudo centenaria, & error communis; argum. cap.* 1. *de Reg. jur. in* 6. & *cap. Ex frequentibus, de Institut. prout late probabimus lib.* 2. *tit.* 22. §. 19. *n.* 265.

339 La razon de subsistir los Matrimonios contraìdos ante Parrocho putativo con titulo, y error comun, havido, y tenido por tal, es, por evitar los escandalos, y gravissimos inconvenientes, que era forzoso se siguiessen de lo contrario, idem Reinfestuèl *num.* 75. ibi: *Ratio est, quia error communis, jus facit, id est ob errorem communem jus supplet defectum, & jurisdictionem illius, de quo communis error est, ut habet unanimis Doctorum*::: *Idque propter bonum commune, utpotè quod alias sæpè gravitèr pateretur ob gravissima inconvenientia, & scandala, quæ sequerentur, si omnia per Judicem putativum acta, & gesta, essent irrita, & nulla, præsertim quando ille error communis detegeretur, & auferretur.*

340 Y aunque para el concepto de Parrocho putativo no serà necessario el requisito de Titulo colorado, como, separandose de dicha comunissima opinion, afirmaron Basil. Pont. *lib.* 5. *de Matrimon. cap.* 20. *n.* 2. Bosco *ubi supr. n.* 372. Diana *part.* 3. *tract.* 4. *resolut.* 3. *ad finem*; esto procede, supuesto el error comun, ut videre est

apud ipſos; y en eſtos terminos concede alguna probabilidad à eſta opinion el citado Reinfeſtuèl *dict. loco n.* 78. ibi: *Nihilominùs ſententia contraria, quam tenet, & latè probat Pont.::: probabilitate non caret, præſertim, quod revera eadem inconvenientia, & ſcandala ſequi, ipſumque bonum commune pati videatur, ſive gaudeat, ſive careat titulo colorato Parochus, ſive ſit intruſus, ſive non dummodo adſit error communis, & ipſe communitèr verus putetur Parochus, prout conſideranti patet*; ſin embargo de que los mas de los Authores la tienen por improbable, expueſta à graviſsimos inconvenientes, y en la practica mayores, y mas duros, como lo dice el Cardenal Lugo *de Juſtit. & Jur. tom.* 2. *diſput.* 37. *ſect.* 3. *n.* 23. ibi: *Cæterùm recedendum non eſt in re tanti ponderis à communi ſententia, maximè cum ex oppoſita ſequantur multa inconvenientia, & fortaſſe majora, & in praxi duriſsima.* Lacroix *ubi ſupra n.* 115. *aſſerit, quod dicta ſententia non eſt tuta in praxi. Sanchez ubi ſupra n.* 49. ibi: *Quare dum aliquis ſine titulo, & authoritate ſuperioris in Officium Judicis, Parochi, aut Confeſſoris, ſe intruſit licet communis error facti accedat, geſta per illum, ad utrumque forum pertinentia, ſunt prorſus invalida, nec oppoſitum reputo probabile.* Eſcobar *in Addit. ad tract. de Utroque foro, art.* 5. *num.* 51. *dicit, ſententiam Baſilii eſſe falſam.*

341 Y error comun ſe conſtituye por la creencia de todo el Pueblo, ò ſu mayor parte; ſin que baſte, ni ſe atienda el error privado de los Contrayentes, ò el de algunos particulares; idem Reinfeſtuèl *num.* 71. ibi: *Dicitur autem notanter per errorem communem; quia error privatus contrahentium, & aliquorum non ſufficit, nec ob eum jus ſupplet juriſdictionem, uti eſt unanimis per jura citata. Ratio eſt, quia ob privatum errorem unius, aut alterius non ſequuntur memorata inconvenientia, & ſcandala, nec patitur bonum commune, ob quod ſolum tamen jura juriſdictionem ſupplent, juxta dicta.* Lacroix *dict. loc. num.* 114. ibi: *Quia jura ex motivo utilitatis publicæ ita diſponunt in errore communitatis, & non ob errorem hujus, aut illius hominis*; Sanchez *ibidem num.* 6. y en eſto vàn conformes los AA. de una, y otra ſentencia: Luego en conformidad de las in-

inconcusas antecedentes doctrinas, el Soldado, ò persona seglar, que se fingiò Parrocho para desposar à los referidos Don Sebastian, y Doña Inès; ni fuè su proprio verdadero Parrocho, como està claro, ni tampoco putativo; mediante à que ni tenia titulo de su legitimo Superior, y juntamente estaba con error comun, reputado por Parrocho, como uno, y otro copulativamente se requiere, segun la opinion mas seguida, comun, y verdadera; ni tampoco era Parrocho intruso, con error comun reputado por legitimo, y verdadero, que en sentencia menos probable fuera bastante: luego el pretenso Matrimonio de Don Sebastian, y Doña Inès, como celebrado por un fingido Parrocho (en la forma que se quiera discurrir, pues ni aun de este modo hay mas enunciativa, que lo que se colige de las referidas deposiciones de oìdas) fuè nulo, invalido, y clandestino, como contraìdo immediatamente contra la precisa substancial forma del Santo Concilio de Trento.

342 Fuè por otro Capitulo dicho aparente Matrimonio clandestino, pues ni se corrieron las Amonestaciones, ni se dispensaron: Por quanto fingiendose por Parrocho un Soldado, no fuè este capàz de dispensarlas, por ser acto privativo de la Jurisdiccion Ordinaria Eclesiastica, como establece el mismo Concilio en el lugar citado; ni tampoco fuè capàz qualquiera, que se fingiesse Parrocho, de dàr authoridad à un contracto, que pide por forma precisa, y substancial la presencia, y authorizacion del propio Parrocho de los contrayentes, ò Sacerdote de su licencia, ò de la del Ordinario: de que se manifiesta, que en el citado acto intervinieron dos especies de clandestinidad: una, por defecto de Parrocho, como queda probado: y otra, por no haverse corrido, ni dispensado las Amonestaciones, como consta del referido texto conciliar, y es entre todos inconcuso, & ultra posita *supra n.* 211. docet Luca *dict. discurs.* 3. *n.* 8. ibi: *Cum forma conciliaris illum habuerit finem, ut Matrimonium contraheretur publicè in faciem Ecclesiæ, coram unius contrahentium Parocho, & duobus testibus, vel coram quolibet Presbytero, de licentia ipsius Parochi, vel Ordinarii loci.*

Ugo-

Ugolin. *de Irregularit. cap.* 44. §. 1. *n.* 6. ibi : *Hodie Matrimonium non valet nisi in facie Ecclesiæ, id est, coram Parocho contractum sit* : & aliis omissis, D. Gonz. *in dict. cap.* 3. *de Clandestin. desponsat. n.* 6. ibi : *Duplex tantum Matrimonium clandestinum admitto, unum si denunciationes ab Ecclesia præscriptæ negligantur; aliud quando his denunciationibus præmissis, Matrimonium contrahitur sine Parocho, & testibus : & utroque casu dari Matrimonium clandestinum, probant Gutierrez lib.* 2. *Pract. quæst.* 4. *n.* 3. *Spino de Testam. gloss.* 15. *n.* 22. *Sanchez lib.* 3. *de Matrim. disput.* 1. *Basil. eodem tract. lib.* 5. *cap.* 1. *& cap.* 2. *n.* 4. de modo, que no es Matrimonio pùblico, solemne, *& in facie Ecclesiæ*, aquel en que, ò faltò la asistencia del propio Parrocho, ò la publicacion, ò dispensa de las Amonestaciones; mediante à que por qualquiera de dichos defectos resulta propia, y rigurosamente clandestino, como es innegable, y acabamos de fundar.

343 Y mediante à no poder ser Matrimonio putativo, el que es clandestino, ò presumpto, *ut cum pluribus supponit D. D. Ignat. Joseph ab Ortega & Cotes, ad D. Covarrub. lib.* 4. *Decretal. part.* 2. *cap.* 7. §. 1. *n.* 13. *ad* 8. 9. *&* 10. ibi : *Matrimonium putativum est illud, quod bona fide solemnitèr in facie Ecclesiæ contrahitur, cap. Pervenit, cap. Ex tenore, qui filii sint legitimi. Unde nec Matrimonium clandestinum, nec hodie Matrimonium præsumptum dici valet putativum; Giurba in Consuetudin. Mesanens. cap.* 1. *gloss.* 1. *à n.* 31. *ex Paleot. de Not. & Spuriis, cap.* 9. *n.* 2. *Menoch. lib.* 4. *præsumpt.* 77. *n.* 2. *& de Arbitr. in Addit. cas.* 288. *n.* 45. *& cons.* 199. *n.* 39. *& cons.* 293. *n.* 14. *&* 15. *& cons.* 490. *Mozz. de Contract. tit. de Matrim. divis. n.* 7. *Molina de Primog. lib.* 3. *cap.* 1. *n.* 12. *Cancer. lib.* 3. *Variar. cap.* 11. *n.* 105. *Gama decis.* 89. *& aliis : quibus adde D. Oleam de Cess. Jur. tit.* 4. *quæst.* 8. *n.* 9. para que un Matrimonio se denomìne putativo, y los hijos, que nacen en su representacion, sean legitimos, es forzoso que se celèbre solemnemente *in facie Ecclesiæ*, y con buena fee de ambos, ò à lo menos de uno de los contrayentes; Text. *in leg.* 3. *tit.* 3. *part.* 4. & *leg.* 1. *tit.* 13. *part.* 4. latè, pluribus relatis, D. Gonz. *in cap. Cum inter*, 2. *Qui filii sint*

legi-

legitimi, *n.* 4. ibi: *Sciendum est, duo omninò desiderari ad Matrimonium putativum: primum ut contrahatur cum bona fide, saltem ab uno ex conjugibus, ignaro impedimenti::: Secundo desideratur, quod publicè, & in facie Ecclesiæ sit contractum, ut cognoscatur impedimenti ignorantia, & per consequens bona fides: nam si Matrimonium clandestinè celebretur, præsumitur scientia impedimenti, & Matrimonium dolosé fuisse contractum::: ut ergo liberi ex tali Matrimonio putativo suscepti ligitimi habeantur, necesse est, ut utrumque concurrat, bona fides, scilicèt, & publicus contractus Matrimonii; si autem alterum defuerit, Matrimonium non erit putativum.*

344 Pero si el Matrimonio nulo por impedimento Canonico, es clandestino por defecto de las Proclamas, *tunc* la prole nacida en su figura, y representacion, es ilegitima, sin atender la buena, ò mala fee de los Padres, por la violenta presumpcion de dolo, y malicia, que contra ellos resulta de igual clandestinidad; Text. dissertus (& qui cavillari non potest, ut ait Gutierrez statim referendus) *in cap. Cum*, 3. *de Clandestin. desponsat.* versic. *Si verò*, ibi: *Si quis verò hujusmodi clandestina, vel interdicta conjugia inire præsumpserit in gradu prohibito, etiam ignorantèr, soboles de tali conjunctione suscepta prorsus illegitima censeatur, de parentum ignorantia nullum habiturá subsidium; cum illi taliter contrahendo non expertes scientiæ, vel saltem affectatores ignorantiæ videantur. Pari modo proles illegitima censeatur, si ambo parentes impedimentum scientes legitimum; præter omne interdictum, etiam in conspectu Ecclesiæ contrahere præsumpserunt.* Text. *in cap.* 2. 11. & 14. *Qui filii sint legitim.* Text. *in dict. leg.* 3. *tit.* 3. *part.* 4. ibi: *Porque casandose encubierto, semeja que sabian, que algun embargo havia entre ellos, porque non lo debian facer, ò à lo menos, que non lo quisieron saber.* Giurba *ad Consuetud. Messanens. cap.* 1. *gloss.* 1. *n.* 31. ibi: *Censuimus tamen statutum hoc non procedere in Matrimonio putativo, quod sit clandestinè contractum, quia filii ex eo suscepti non sunt legitimi.* Pat. Petr. Murill. Velarde *in lib.* 4. *Decret. tit.* 3. *num.* 51. ibi: *Omissis denunciationibus sine causa, & postea detecto impedimento dirimente quocumque, quod per denunciationes sciri po-*

potuit, etiam si contrahentes ignorent impedimentum, scientiam latentis impedimenti habere præsumuntur, ac proindè mala fide contraxisse, & ideò filii ex tali Matrimonio nati sunt illegitimi. D. Ortega *ubi supra, cap.* 8. §. 1. *n.* 3. *ad* 2. & 3. ibi; *Filii etiam ex putativo Matrimonio procreati legitimi sunt, si tamen alterius saltem bona fide contractum sit, & non clandestinè, sed in facie Ecclesiæ celebratum fuerit.* Majolus *de Irregularit. lib.* 1. *cap.* 5. *n.* 3. ibi: *Illud autem nulla ratione excusabo, si alter conjugum ignorantiam juris, vel facti velit prætendere, quando non observaverit formam substantialem Matrimonii præscriptam à Concilio Tridentino, dict. sess.* 24. *nam excusari non possunt, quin & nullum sit Matrimonium, & ipsi puniendi, & proles illegitima: sunt enim in culpa in ignoratione rei tam frequentatæ, & notæ. Horum igitur filios post Concilium præfatum non admittant ad ordines, nisi prævia Pontificis dispensatione.*

345 Zipæus *de Jure Pontific. tit. Qui filii sint legitim. n.* 1. ibi: *Hodie ex nullo clandestino Matrimonio legitima proles nascitur, aut potius non datur hodie Matrimonium clandestinum validum; nam quod defacto contrahitur clam absque Parocho, & testibus, non habet nomen Matrimonii; quod autem coram illis contrahitur, nunquam est clandestinum; illo casu nunquam proles legitima nascitur; hoc autem nunquam illegitima.* Lezzana *tom.* 3. *Summæ*, verbo *Illegitimi irregulares*; *n.* 5. ibi: *Infertur tertio, quod filii geniti ex Matrimonio clandestino post Tridentinum, sunt illegitimi, quia tale Matrimonium post Concilium est invalidum.*

346 Peregrinus *de Fideicom. artic.* 24. *n.* 65. ibi: *Quod verò attinet ad secundam speciem de natis ex Matrimonio non legitimo, in figura tamen Matrimonii, duo sunt casus considerandi; primus, quando contrahentes ignorarunt impedimentum Canonicum; secundus, quando sciverant. Primus autem casus subdivitur in duos. Nam aut Matrimonium fuit contractum in faciem Ecclesiæ, aut clandestinè: in faciem autem Ecclesiæ Matrimonia hodiernis temporibus contrahuntur præmissis denunciationibus coram Parocho servata forma Concilii Tridentini, de qua in cap.* 1. *de Reformat. Matrim. sess.* 24. *Ante verò Concilium dicebatur in faciem Ecclesiæ contractum servata forma, cap. Cum inhibitio, de Clandest. despons. Quæquidem forma necessaria videbatur,*

tur pro legitimatione prolis, etiam præsupposita ignorantia utriusque conjugum de impedimento obsistente. Et infrà *n.74. Et in hoc differt Matrimonium Clandestinum à publico Matrimonio; verum per novam reformationem Concilii Tridentini quæstiones de Matrimoniis Clandestinis sublatæ extiterunt, siquidem contrahi nequeant, ac ideò proles inde suscepta illegitima est, uti nata ex Matrimonio adversus Ecclesiæ interdictum contracto, & nullitèr.* Censalius ejus Additionator *ad citat. art. 24. ad n. 23.* ibi: *Verum hodie hæc omnia deserviunt tantum disputationis gratia, cum attenta S. C. Tridentini dispositione quæstiones de Matrimoniis clandestinis sublatæ sint, ideòque proles inde suscepta illegitima est.*

347 Lupus *de Illegitimis, pag. 251. n. 49.* ibi: *Hodie tamen quæstiones de Clandestinis Matrimoniis sunt inanes, & supervacuę, attento S. C. Trident. per quod sess. 24. de Reformat. Matrimon. sunt hæc Matrimonia Clandestina declarata invalida, ac proles inde habita illegitima.*

348 Pat. Francisc. Suarez *de Censuris, disput. 50. sect. 1. n. 9. in fin.* ibi: *Post Statutum Concil. Trident. nisi fortasse, ubi ipsum non fuerit sufficientèr promulgatum, quia Matrimonium Clandestinum invalidum est, ideò filius ex eo genitus per se est illegitimus, & quoad legitimationem per subsequens Matrimonium ita de illo judicandum est, sicut de quocumque genito per fornicationem, aut concubinatum.*

349 Pater Carolus Anton. Thesaurus *in Praxi pœn. Ecclesiasticorum*, verb. *Matrimonium, cap. 6. n. 2.* ibi: *Filii nati est Matrimonio Clandestino, scilicet, si non in facie Ecclesiæ, servata forma prædicta substantiali Statuta à Concilio Tridentino, contractum sit, illegitimi habentur, ut non excuset ignorantia parentum.*

350 Fragosus *in Regim. Reipublic. Christian. tom. 1. disp.6. n.4.* ibi: *Quod si Matrimonium sit Clandestinum, nempè celebratum absque Parocho, & Testibus, proles antea suscepta nullo modo per illud subsequens legitimatur; ratio est manifesta, quia legitimatio dependet ab ipsius Matrimonii valore.* Sayrus *de Censuris, lib. 6. cap. 10. n. 31.* ibi: *Hodie post Tridentinum totalitèr contracta, scilicet, clandestinè Matrimonia sunt nulla, & consequentèr proles illegitima.*

351 Francisc. Molinus *de Ritu Nupt. lib. 1. comparat.*

18. *n.* 82. ibi: *Hodie cum clandestina Matrimonia fuerint sublata, & nullo casu ex his suscepta proles sit legitima; legitimari poterit per subsequens Matrimonium in facie Ecclesiæ contrahendum, dum aliud non subsistat impedimentum.* Amerinus *de Patria potestat. tom.* 8. *pag.* 101. *n.* 2. ibi: *Ut sit legitimum Matrimonium, debet servari solemnitas, quæ si non servaretur, filii inde nati non essent legitimi.*

352 Corona *in Summ. part.* 2. *de Ordin. n.* 16. ibi: *Qui nascuntur ex Matrimonio Clandestino, contra Decretum Tridentini, scilicet sine Parocho, & testibus, vel sine monitionibus prævüs, vel in gradu prohibito, vel alio impedimento Canonico, omnes isti sunt illegitimi.*

353 Villalobos *in Summ. tract.* 13. *different.* 57. *n.*6. ibi: *Los hijos de los que contraen Matrimonio clandestinamente, quando el Matrimonio es nulo, aunque los Padres contraygan con buena fee, son ilegitimos; mas si el Matrimonio es vàlido, que se hizo delante de Parrocho, y Testigos, sin denunciaciones, seràn legitimos.*

354 El Anglico Doct. Señor Santo Thomàs *in Suplem.* 3. *part. quæst.* 64. *art.* 1. *ad* 2. ibi: *Dicendum, quod ignorantia excusat illicitum coitum à peccato, nisi sit affectata, unde illi, qui conveniunt bona fide in facie Ecclesiæ, quamvis sit impedimentum, dum tamen ignorent, non peccant, nec filii sunt illegitimi. Si autem sciant, quamvis Ecclesia substineat, quia ignorat impedimentum, non excusantur à peccato, nec filii ab illegitimitate. Si autem nesciant, & in occulto contrahant, non excusantur, quia talis ignorantia videtur affectata.*

355 Cum innumeris Joann. Gutierrez *de Matrimon. cap.* 71. *n.* 8. & 9. *versic.* Nihilominùs, ibi: *Filii legitimi non sunt illi, qui sunt geniti, vel nati ex Matrimonio verè nullo, omissis denuntiationibus, etiam si bona fide contrahentium fuerit celebratum ignorantium impedimentum, ex text. in hoc expresso, qui cavillationem non recipit, in dict. cap. Cum inhibitio, §. Si quis verò, de Clandestin. Desponsat.* ::: *Ignorantia namque minimè excusat, non adhibentem debitam diligentiam inquirendo, quod tenebatur inquirere* ::: *hujusmodi enim ignorantia est voluntaria indirectè, ut docet Div. Thom.* 1. 2. *quæst.* 6. *art.* 8. *in Corpore, & quæst.* 19.

art.

articul. 6. *& cum eo omnes Theologi* : : : *asserit de jure scripto, hanc opinionem non habere dubitationem* : : : *etiam si coram toto Populo contraxissent parentes dictorum filiorum, ex eo enim, quod noluerunt contrahere secundum formam traditam à Concilio Trident. fuerunt in culpa, & mala fide, quæ filiis eorum nocet.*

356 Pat. Thom. Sanch. *eodem tract. lib.* 3. *disput.* 2. *n.* 1. ibi : *Et ut clariùs procedamus, triplex est pœnarum genus : aliæ sunt pœnæ clandestini, quæ propriè pœnæ non sunt, sed privilegia Matrimonii secundum ordinem Ecclesiæ publicè contracti, neganturque clandestino, ut si Matrimonium nullum sit, quando publicè contrahitur bona fide alterius saltem parentis, proles est legitima, & dum non constat de impedimento, conjux spoliatus ante omnia est restituendus : Quæ privilegia negantur Matrimonio clandestino : & hæ pœnæ manifestè incurruntur, quando Matrimonium clandestinum est nullum, quia tantum sunt privilegia Matrimonii putativi publicè contracti, negantur autem clandestino putativo : ergo à fortiori clandestino, quod est manifestè nullum.* Expressiùs cum pluribus idem Sanchez *disput.* 42. *n.* 1. *ejusdem lib.* 3. ibi : *Sit conclusio : Pœna est Matrimonii clandestini, ut quamvis filii ex Matrimonio verè nullo geniti, quando adfuit bona fides in utroque, vel in altero parente, ignorante impedimentum, sint legitimi, juxta cap. Ex tenore, qui filii sint legitim. At si Matrimonium illud nullum, fuit clandestinum, erunt filii illegitimi, non obstante bona parentum fide, sic habetur* : : : : *ubi notanda est ratio assignata in textu, ideò enim nati ex Matrimonio putativo sunt legitimi, quia saltem alter parens laborabat ignorantia probabili* : : : : *quæ ratio cessat, quando clandestinè contrahitur omissis denunciationibus, & ideò filii non sunt legitimi, non enim est probabilis ignorantia, cum omittantur requisita ad assequendum veritatem.* : : :

357 Leonardus Lessius *in Opuscul. post tract. de Irregularit. cap.* 9. *dub.* 1. ibi : *Is dicitur illegitimus, qui non est natus de Matrimonio verè, vel saltem opinione legitimo, si fuerit contractum in facie Ecclesiæ.* Marta *de Succes. legali, part.* 1. *quæst.* 8. *artic.* 5. *n.* 16. ibi : *Tridentinum sess.* 24. *cap.* 1. *disposuit, Matrimonia clandestina esse nulla, & propterea non posse filios ex eisdem legitimari.*

358 Pat. Anacletus Reinfestuèl *in lib. 4. Decret. tit. 17. §. 2. n. 24.* ibi: *Illegitimi sunt omnes, qui non nascuntur ex Matrimonio legitimo, vel saltem putativè tali, bonaque fide in facie Ecclesiæ contracto, juxta dict. num. 2. & seqq.*

359 Pat. Stephanus Banny 1. *part. suæ Theolog. tract. 11. quæst. 4. pag.* 745. ibi: *Prima assertio: qui à Matrimonio propriè clandestino liberi nascuntur, sunt illegitimi. Et quæst. 1. assert. 3.* ibi: *Fit Matrimonium propriè clandestinum per absentiam Parochi proprii, aut alterius de ejus, vel Ordinarii licentia, & duorum testium.*

360 Pater Raphael Aversa *tom. 2. de Sacrament. quæst. 6. sect.* 8. versic. *Hæc ergo pœna*, ibi: *Ubi autem viget Decretum Concilii, ex alio sanè capite, filii non sunt legitimi, dum non contrahitur coram Parocho, & testibus, quia ex hoc ipso defectu Matrimonium est invalidum, etiam si nullum aliud subsit impedimentum.*

361 Pat. Basilius Pont. *de Matrimon. lib.* 11. *cap.* 8. *n.* 3. ibi: *Observandum est primò, nonnulla requiri, ut bona fides in eo Matrimonio nullo efficiat prolem legitimam.:::: Secundò requiritur, ut Matrimonium celebretur in facie Ecclesiæ præmissis denunciationibus coram Parocho, & Testibus; nam sine ea forma non contrahitur jam Matrimonium in facie Ecclesiæ post Tridentinum::: alias non erunt legitimi.*

362 Fagnan. *in cap. Quod nobis, de Clandestin. Desponsat. n.* 8. August. Barbos. *in Collectan. ad text. in cap. Quod nobis, 9. qui filii sint legitimi, n.* 2. ibi: *Quibus juribus requiritur ad legitimandam prolem propter bonam fidem parentum, quod Matrimonium contractum sit in facie Ecclesiæ tum etiam, quia in eisdem juribus probatur illegitimam esse prolem susceptam ex Matrimonio clandestino.* Et num. 5 ibi: *De Matrimonio verò clandestino propter defectum Parochi, & testium juxta novam dispositionem Concil. Trident. sess. 24. de Reform. Matrimon. cap.* 1. *de Duobus potest dubitare. Primò, an per illud naturales antea suscepti fiant legitimi? & certum esse debet non legitimari; patet quia, ut Matrimonium sequens antea susceptos reddat legitimos, validum esse oportet; constat autem nullum esse Matrimonium contractum sine Parocho, vel testibus, ex Concil. Trident. dict. cap.* 1. *ergo &c. quo casu lo-*

loquitur Menoch. de Præsumpt. præsumpt. 1. n. 100. Aut rursus possumus dubitare , an filii suscepti ex hoc Matrimonio clandestinè contracto ; spurii sint , ita ut per aliud subsequens validum cum Parocho , & Testibus nequeant legitimari ; & certum est illegitimos esse , & consequentèr per subsequens Matrimonium posse legitimari , ut tenent. : : : :

363 Finalmente , el doctisimo Conde Palatino Julio Caponio *tom. 4. Discept. Forens. discept.* 216. en la que trae una Respuesta Juridico-Theologica , dividida en siete Capitulos , y dos Apendices , ò Additamentos , dada en los proprios terminos de una prole nacida de Matrimonio invalido , por no haver asistido el Parrocho , y juntamente clandestino , por no haverse celebrado *in facie Ecclesiæ* con las tres Amonestaciones , que prescrive el Tridentino : en la qual , cumulando razones , y textos , convence la ilegitimidad de la prole , haciendo recopilacion , y nomenclatura de mas de sesenta Authores clasicos , asi Theologos , como Canonistas , y repetidas Decisiones de los Tribunales de la Europa , que confirman expressamente tan constante irrefragable asserto. En el capitulo 6. versic. *Illud* , advierte , que los Authores , que indistintamente dicen , que los hijos nacidos de Matrimonio clandestino son legitimos , proceden , quando el Matrimonio clandestino es vàlido , por haver solo faltado las Amonestaciones ; pero no en los terminos , que sea tambien nulo por defecto de la asistencia del Parrocho , y Testigos : En el versic. *Respondetur* advierte , que el Barrio , y Carondas , que hablaron con dicha indistincion , se deben entender en la misma conformidad , ò que hablaron de los Matrimonios , que los Catholicos , viviendo en tierras de Hereges , en las que no hay Parrochos , contraen unos con otros , ò Catholicos con Hereges ; y en fin , que siendo dichos dos Authores Franceses , en cuyo Reyno no fuè recibido el Sacrosanto Concilio Tridentino , ningun aprecio mereciera su sentir , quando estuviera en contra. Y la razon , que dà al versiculo penultimo del *capit.* 5. para haver juntado tantas doctrinas , y authoridades sobre cosa tan inconcusa , clara , y cierta , es la misma , que hemos tenido , para cumular

las que quedan referidas, ibi: *Atque hæc habui, quæ prò hac certa veritate afferrem, prolixa quidem, sed excusari non potuit improbus hìc labor, non eo, quia res difficultatem facesseret; sed potius quoniam adeo res erat perspicua, uti turpissimum videretur in tam manifesto jure, causa cadere.*

364 En cuya atencion, resulta mas claro, que la luz meridiana, que del fingimiento, è introduccion del Soldado, ò persona lega, para la aparente celebracion de Matrimonio entre Don Sebastian, y Doña Inès, en manera alguna pudo resultar Matrimonio putativo, por faltar los constitutivos essenciales de error comun; y titulo colorado, concedido por superior legitimo: resulta igualmente, que el referido simulado acto fuè notoriamente nulo, y clandestino; nulo, por el defecto de Parrocho, que es impedimento conciliar dirimente; clandestino, por haverse hecho ocultamente, sin leerse, ni dispensarse las Amonestaciones; y que, como conjuncion clandestina, nula, y reprobada, no tiene, ni puede tener el privilegio de legitimar la prole, que nació en su representacion; pues no se celebrò *in facie Ecclesiæ* præmissis denunciationibus, ac per consequens, faltaron los dos essenciales requisitos de solemnidad, y buena fee, que copulativamente son indispensables para dicho efecto, por excluirse uno, y otro por la misma clandestinidad: y por consiguiente resulta, que el Marquès, como nacido en la representacion, y figura de igual aparente, simulado, punible, nulo, clandestino, ridiculo Matrimonio, es sin la menor duda ilegitimo, como todo queda respectivamente manifiesto de las irrefragables constantissimas authoridades, que se han referido.

365 Y embuelve el mayor absurdo, disonancia, y resistencia de Derecho, el que la Parte del Marquès haya hecho assumpto del citado fingimiento, y aparente celebracion de Matrimonio, para esforzar su pretensa legitimidad con el frivolo pretexto, y colorido de la ignorancia, buena fee, ò engaño, en que dice estuvo su Madre Doña Inès; sin advertir, que la buena fee de los Padres aprovecha para la legitimidad de los hijos, solo en los terminos de suponerse el Matrimonio realmente celebrado

in

in facie Ecclesiæ con todas las solemnidades necessarias, que despues resulta nulo, è invalido por algun impedimento dirimente, que los Contrayentes ignoraron al tiempo de su contracto, que son las circuntancias, que ante todas cosas suponen los Authores para inducir Matrimonio putativo, para efecto de la legitimidad de la prole nacida en su representacion; pero quando, ò no huvo, ni precediò celebracion de Matrimonio (como en este caso no se encuentra) ò huvo solo una ridicula apariencia, y fingimiento de Matrimonio (como se supone), sin concurrencia de Parrocho, ò Ministro competente para ello, practicado oculta, y clandestinamente, sin Amonestaciones, ninguno hasta ahora ha dicho, que acto, y conjuncion tan nula, y clandestina, sea Matrimonio putativo, ni que en ella se aprecie, ò atienda, para la legitimidad de la prole, la buena fee de los Padres; Por quanto esta solo aprovecha para suplir el defecto de un Matrimonio nulo, celebrado *in facie Ecclesiæ*; mas en manera alguna se aprecia, sirve, ni aprovecha para suplir el hecho de un Matrimonio, que nunca se contraxo, ò para suplir los vicios, y defectos de un Matrimonio nulo, y clandestino, como es indisputable, y consta de lo dicho.

366 Fuera de que la Doña Inès nunca tuvo, ni pudo tener buena fee, ni menos estàr en el concepto, de que estaba casada legitimamente con Don Sebastian Pimentèl; respecto de haver sido quien procurò, aconsejò, y solicitò el citado fingimiento, y aparente celebracion, como se convence por el Papel, que escriviò en Francès al Don Sebastian, rogandole que hiciesse vestir à alguno de Clerigo, que fingiesse que los casaba, para de este modo salir del riesgo en que se hallaba; sobre cuyo Papel, y demàs que oculta el Marquès, dexamos dicho en distintos lugares de esta Alegacion.

367 Lo convence el hecho de no haverse sabido, ni publicado su parto; antes sì se encuentra, que procurò por todos medios tenerlo oculto, y disimulado, dando à criar su hijo fuera de casa, y aun de su Patria, y llevandolo oculta, y atropelladamente à distinto Obis-

pado à que lo annotassen como baptizado, con el pretexto de suplemento de las ceremonias, que se omitieron en el Baptismo, que se figurò (y de que no consta) haver recibido en Santa Gudùla de Bruselas; nada de lo qual practicàra, à no ser sabidora, y complice de la tramoya de su Matrimonio; Æneas Robert. *Rer. judicat. lib.* 1. *cap.* 2. *pagin. mihi* 17: ibi: *Malum quodcumque occultatur, neque est verisimile, quemquam aliquid velle clam agere, nisi qui doli alicujus, & insidiarum sibi conscius est.* Gloss. *in leg. Non existimo,* 54. *ff. de Administ. & peric. Tut. lit. C.* ubi adducitur Cœpola *in leg.* 1. *Cod. Pro Emptore.* Vease quanto queda dicho sobre la llamada Partida de Baptismo, que el Marquès tiene presentada.

368 Se evidencia por la voluntaria Declaracion, que hizo, antes de venirse à España, al Obispo de Antuerpia, de que no estaba casada con Don Sebastian Pimentèl, sobre que queda dicho *à num.* 71. *usque ad* 94.

369 Se manifiesta de no haverse jamàs quexado privada, ò publicamente en Flandes, ni en España, de haver sido engañada por Don Sebastian, con el colorido de dicho fingido Matrimonio: Por quanto la aquietacion, y taciturnidad, en que siempre estuvo, sin embargo de ser sucesso tan grave, y arduo, es legal convencimiento de que aprobò, y continuò la aparente simulada celebracion de su Matrimonio; ad latè tradita per Nicolaum à Genua *de Script. privat. lib.* 3. *quæst.* 1. *n.* 118. *per tot.* & cum eo Barbos. *Votor. Decis. lib.* 2. *vot.* 22. *n.* 29.

370 Y finalmente se convence de la resignacion, y conformidad en que siempre estuvo, sin estrañar, ni reclamar, que en Bruselas tuviesse Don Sebastian su casa separada: sin sentir el desprecio, y poca estimacion, que hacia de su persona; viniendose à España por tierra, y dexandola con su hijo en Flandes, para que se embarcasse sola con dos Criados: sin estrañar, el que llegando à Madrid, se estè el Don Sebastian en casa de sus Padres, y à ella la pongan en un quarto alquilado: sin causarle armonìa, que nadie de la familia la visite, y corteje: sin reusar, que promptamente la retiren à una Aldea, quedandose Don Sebastian en Madrid: y sin quexarse en fin,

de

de que este nunca passasse à verla. Pero còmo havia de estrañar nada de lo referido, estando cierta de la ficcion de su Matrimonio? Y còmo havia de protestar, y reclamar el citado fingimiento, siendo ella quien con ruegos lo solicitò, y procurò? Argumento Text. *in leg. Generalitèr*, 12. §. 1. *in fin. Cod. de Rebus creditis*, *&* *jurejur.* ibi: *Quis enim ferendus est ad appellationis veniens auxilium in his, quæ ipse facienda procuravit?*

371 Pues si es invariable regla, que hasta oy no ha limitado la Jurisprudencia Canonica, ò Civil, que para ser legitima la prole, havida de un Matrimonio nulo, es forzoso, que copulativamente se verifique la buena fee, à lo menos de uno de los contrayentes, y que se celebrasse publicamente *in facie Ecclesiæ*, leìdas, ò dispensadas las Amonestaciones: y en el caso presente hallamos, que en vez de concurrir copulativamente dichas dos circunstancias, copulativamente faltan; pues no solo el Don Sebastian, sino tambien la Doña Inès, como queda demostrado, procedieron con mala fee, cierta sciencia, voluntad deliberada, y pleno conocimiento en la aparente ficticia celebracion de su Matrimonio, y este al mismo tiempo se contraxo, no *in facie Ecclesiæ*, sino clandestinamente; quien havrà, que imagine afirmar, ser el Marquès hijo legitimo, siendo procreado de igual invalida dolosa conjuncion clandestina? Es terminantissimo en los propios terminos el sylogismo Canonico, que para demostrar lo dicho, forma el citado Julio Caponio *ubi supr. dict. cap.* 5. versic. *Ex his*, ibi: *Ut proles sit legitima, non obstante invaliditate Matrimonii, duò copulativè requiruntur, & quod adsit bona fides in alterutro saltem parente, & quod Matrimonium sit contractum in facie Ecclesiæ, ET NUNQUAM IN TOTO JURE CANONICO, AUT CIVILI REPERITUR EXCEPTIO AB HAC REGULA; sed in casu nostro, non solum copulativè non adest, sed copulativè deest, & bona fides, & publicitas in facie Ecclesiæ: unde igitur potest venire in mentem alicujus, quod filius, de quo agimus, sit legitimus?*

372 Y la authoridad del Padre Thomàs Sanchez, que queda referida, contiene en substancia el propio sylogismo,

mo, como lo nota el mismo Julio Caponio al versiculo siguiente, ibi: *Et hoc, inquam est, quod duobus verbis acutè, & solidè attingit Sanchez loco citat. dicens: Privilegium legitimitatis conceditur Matrimonio putativo publicè contracto, & negatur clandestino putativo; ergo à fortiori negatur clandestino manifestè nullo; & sensus est: non est legitimus filius ex Matrimonio clandestino invalido, sed bona fide putato verò: Ergo multo minus erit legitimus filius genitus ex Matrimonio clandestino, quod est, & cognoscitur esse invalidum, ut est casus noster.*

373 Ultimamente, quando no fuera tan cierta, inconcusa, y uniforme la resolucion, que queda fundada, y huviera algun Autor (que ignoramos) que dixera ser legitima la prole nacida de un Matrimonio nulo, y clandestino; nunca se podia diferir à igual opinion, como temeraria, y nutritiva de pecados, y por ser notoriamente escandalosa, ilusoria del primario fin, que los Padres del Santo Concilio de Trento tuvieron para el establecimiento de la precisa invariable forma, que con Decreto irritante señalaron al contracto del Matrimonio, que fuè el desterrar absolutamente la clandestinidad; y principalmente, porque dicha sentencia es contra Dios, contra los hombres, contra el honor de las mugeres, y contra el explendor de las familias, ut doctè considerat idem Jul. Capon. *dict. cap.* 5. vers. *Denique*, ibi: *Denique me illa ratio penitùs, penitùsque convincit, incommoda nimirum, & absurda, quæ ob contrariam sententiam in Republica Christiana contingerent; ex illa enim fieret, ut Sanctissima dispositio Tridentini, quæ ad tollenda peccata, & scandala instituta est, eadem maximè multiplicaret. Cum enim homines parum Dei, & animæ suę memores, spiritualia damna non admodum timeant facilè in Matrimoniis istis nullis persisterent, peccata peccatis addendo, cum nullum inde temporale damnum timerent; nam quia nullum est vinculum Matrimonii, possent ad libitum putativas uxores admittere, & dimittere; & aliundè proles suscepta esset legitima, adque adeò successionis capax, quod maximè insitum est à natura, ut optemus, & quibus vitam dederimus, & bona commodè vitam transigant, obtinere possint. Hæc igitur adversariorum sententia scandalo-*

lorum plenissima extirpanda est. :::: *Quid quod talis opinio est contra Deum, & homines; contra Deum, ut dixi: Contra homines, quia per illam, & filii, sæpè succederent excluso fisco, & veris consanguineis, & mulieres faciliùs peccato consentirent, spe successionis filiorum.* :::: *Apage igitur hanc sententiam, quæ nec Deum timet, nec homines reveretur, quæ militat contra Deum, Regem, honestatem mulierum, dignitatem Nobilium, & omnia denique* :::: *perturbat.* Menchac. *lib. 2. Illustr. cap.* 85. *n.* 17. ibi: *Nam cum parentes exoptent substantiam suam ad liberos suos jure successionis devenire, Leg. Scripto, ff. Unde Liberi; Leg. Nam etsi parentibus, ff. de Inoffic. Testam. Curabunt, ut Matrimonia ritè, & juxta formam Juris Canonici fiant, quæ longè absint ab stupris, non curaturi, si hæreditates suas ad tales filios perventuras intelligerent, etiam si nati forent, ex Matrimonio illo quoad animam suspecto.* Faciunt dicta *supra nn.* 251. 252. *&* 253.

374 Y porque siendo semejantes clandestinas conjunciones practicadas temerariamente en contravencion, y desprecio de los saludables Preceptos de nuestra Santa Madre Iglesia; son indignas de su benignidad, y patrocinio, como expressamente lo dixo el Sacrosanto Concilio Tridentino *in dict. sess.* 24. *de Reformat. Matrimon. cap.* 5. ibi: *Non enim dignus est, qui Ecclesiæ benignitatem facile experiatur, cujus salubria præcepta temerè contempsit.* Quod probatur etiam argumento text. *in leg. Auxilium,* 37. versic. *Ult. ff. de Minorib.* ibi: *Et non sit ætatis excusatio adversus præcepta Legum, ei, qui dum Leges invocat, contra eas committit*: & ibi communitèr DD. Y como actos odiosissimos à los Sagrados Canones, siempre se debe resolver contra su valor, y subsistencia, que es otra de las limitaciones, que padece la vulgar regla: *In dubio favore Matrimonii judicandum est*, deducta *ex dict. cap. fin. de Sent. & re judicat.* docent Haveman. *de Jur. connub. tom.* 2. *in Appendic. ad consl.* 49. ibi: *Et si favor Matrimonii magnus sit, quod intelligendum de Matrimonio in facie Ecclesiæ contracto*::: *nec favor ad clandestina fertur, quæ multis nominibus sunt odiosa.* Tamburin. *Oper. Moral. lib.* 8. *tit. de Matrim. tract.* 6. *cap.* 263. *n.* 8. ibi: *Licet Matrimonium*

esset

esset dubium, & in dubio soleat præsumi in favorem validitatis Matrimonii; tamen quia non præcesserunt denunciationes, unde secundum jura Matrimonium fuit clandestinum, illi non est favendum. Cardinal de Lugo *de Just. & Jur. tom. 2. disput. 22. n. 23.* ibi: *Quia licet causa Matrimonii secundum se favorabilis sit; sed tamen Matrimonium clandestinum, quale erat illud sine denunciationibus præmissis, non est favorabile, sed odiosum, nec in eo locum habent, quæ in favorem Matrimonii sunt;* pues como dice el Ursaya *tom. 6. part. 2. discept. 8. num. 60.* el no atender, ni hacer aprecio de los Matrimonios clandestinos, es el mas propio, y verdadero modo de mirar por el favor del Matrimonio, para que los hombres no presuman profanar tan alto Sacramento con dolos, errores, ficciones, ò pretextadas ignorancias, ibi: *Nec valet quod aliqui dicunt, in dubiis in favorem Matrimonii judicandum: hic enim in favorem Matrimonii verè judicatur, ne præsumant dolis, erroribus, aut ignorantiis illud prophanare*, pro quo plures refert.

375 De todo lo qual resulta manifiestamente convencido, que entre Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart no intervino Matrimonio putativo; y que del fingimiento, y aparente celebracion, que se figura, mas irrefragablemente se califica la ilegitimidad del Marquès: Por quanto, haviendo sido dicho acto, no solo notoriamente nulo, por defecto de la asistencia del propio Parrocho, que es impedimento Canonico dirimente, sino es tambien clandestino, por defecto de las denunciaciones; no puede, ni debe conceptuarse por putativo Matrimonio, para el privilegio de la legitimidad, careciendo absolutamente de todos quantos essenciales requisitos son indispensables por Derecho, para que pudiesse surtir igual efecto; mediante à ser la clandestinidad qualidad incompatible, ò por mejor decir, exclusiva del concepto de Matrimonio putativo; como todo se demuestra por las innegables sólidas inconcusas doctrinas, que quedan referidas. Las que proceden, bien el impedimento dirimente, que anula el Matrimonio, aliundè clandestino; provenga de algun vinculo de consanguinidad, ò afinidad, que en grado prohibido mediaba entre los contrayentes;

bien

bien provenga del defecto de la asistencia del Parrocho, ò de otro semejante, como expressamente cum pluribus docent Gutierrez *de Matrimon. dict. cap.* 71. *n.* 9. versic. *Eandem*, & Pater Thom. Sanch. *eod. tract. lib.* 3. *disput.* 42. *n.* 4. *& omnes hucusque relati supponunt.* Y aun el Julio Caponio advierte *ubi supra cap.* 4. *n.* 59. *in fin.* que quantos Authores dexaba citados (que yà diximos passaban de sesenta), hablaban en los terminos de ser el Matrimonio nulo, solo por defecto de la asistencia del proprio Parrocho, ibi: *Et notandum est, omnes citatos Authores loqui de Matrimonio nullo solum ex defectu Parochi, non verò de Matrimonio nullo ex alio capite, puta consanguinitatis, &c.* Y siendo quanto queda dicho en este Punto concorde, y universal sentir de los Doctores, desde luego lo concluìmos, diciendo con el Fontanela *de Pactis Nuptial. tom.* 2. *claus.* 6. *gloss.* 3. *part.* 5. *n.* 2. *in fin. Non est quod ulterius in hoc confirmando immoremur, in quo nullus ferè discrepat nec Doctor, nec Senatus:* Y con el Cornelio Tacito *lib.* 12. *Annal. Non licet argumenta conquirere in eo, quod à sapientibus deliberatum est.*

PUNTO TERCERO.

MANIFIESTASE, QUE EL MARQUES es hijo ilegitimo de Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart; y por consiguiente, que no puede obtener la succession del Estado, y Mayorazgos, que se litigan.

376 NO haviendo intervenido entre Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart Matrimonio verdadero, ni putativo, como queda irrefragablemente demostrado; convencida queda igualmente, por precisa necessaria legal consequencia, la ilegitimidad del Marquès; Por quanto siendo el Matrimonio la causa, y origen de la legitimidad; Text. in Leg. *Filium*, 6. *ff. de His, qui sunt sui, vel alien. jur.* ibi: *Filium eum definimus, qui ex viro, & uxore ejus nascitur:*

Leg.

Leg. 5. *ff. de In jus vocand.* Leg. 14. *C. de Probat.* ibi: *Non nudis aſſeverationibus : : : : ſed Matrimonio legitimo concepti : : : : filii Civili Jure patri conſtituuntur*, cum vulgatis docent Cæſar de Graſsis *deciſ.* 176. *n.* 6. Fragoſo de *Regim. Chriſt. Reipub. dict. part.* 1. *lib.* 3. *diſput.* 6. §. 2. *n.* 40. *in fin.* ibi: *Ratio eſt manifeſta , quia legitimatio dependet ab ipſius Matrimonii valore.* Barboſ. *Votor. Deciſ. lib.* 2. *vot.* 74. *n.* 45. ibi: *Effectus iſte legitimationis filiorum eſt inſeparabilis ab ipſo Matrimonio , & ab ejus cauſa.* Ponte *dict. conſ.* 3. *n.* 2. ibi: *Et hoc habet ſuam irrefragabilem rationem , nam legitimitas dependet à Matrimonio*; como correlativos neceſſarios , excluìdo , y deſvanecido el concepto de Matrimonio , infaliblemente ſe elide , y excluye el de la legitimidad de la prole , como es inconcuſo entre todos , y ſuponen quantos Authores dexamos citados en el ſegundo Punto , y ſe refieren à *num.* 343. *ad* 366. y en el primero, à *num.* 211. 252. & 253. añadiendo à todos citat. Pont. *ubi ſupra*, ibi: *Si objiciatur de illegitimitate , quia nunquam præceſsit Matrimonium : : : probabit legitimitatem , probando legitimum Matrimonium*, ubi plurimos refert Marian. Socin. Junior *ſuper* 4. *Decret. tit. de Sponſal. cap.* 27. *n.* 66. ibi: *Quia cum ipſa legitimitas ex ipſo Matrimonio oriatur , & procedat , ſicut filius à matre, non poteſt præſumi pro legitimitate reſultante ex Matrimonio, niſi etiam pro Matrimonio præſumatur , quia natura correlativorum eſt talis , quod ad poſitionem unius , ſeu remotionem, alterius poſitio , ſeu remotio ſequatur*, & noſter Aguila *ad Roxas dict. part.* 8. *cap.* 2. *n.* 30. ibi: *Sequitur ergo , quod deficiente legitimo Matrimonio , progenies legitima dari non poteſt.* En cuya atencion queda indiſputable , que el Marquès es hijo ilegitimo de los referidos Don Sebaſtian , y Doña Inès , ſin que ſobre verdad tan conſtante , ſe pueda ofrecer el menor apice de duda , à viſta del Proceſſo , y de los ſolidiſsimos incontraſtables fundamentos de ambos Derechos , que ſe han expueſto en eſta Alegacion.

377 Los que mas , y mas ſe corroboran , atendiendo , como es preciſo ; lo uno , que nos hallamos en un Juicio de propriedad , en el qual quidquid ſit en los ſumarios , y poſſeſſorios), es comuniſsimo ſentir , el

que

que se debe probar la substancia, y propriedad de la filiacion, que consiste en la plena justificacion del Matrimonio verdadero, ò putativo entre los pretensos Padres; sin que se aprecie la prueba presumptiva, que resulta de la nominacion, educacion, &c. Prosper. Fagnan. *in cap. Lator, qui filii sint legitimi, n. 72. & seqq.* ibi: *Vel probandum esse Matrimonium :::: quæ tamen probatio ad præsens judicium non pertinet, quia respicit proprietatem, & substantiam legitimitatis :::: sed in possessorio, de quo nunc strictè disputatur, qualitas procreationis non est in specie probanda.*

378 Mascard. *de Probat. conclus.* 799. *n.* 20. ibi: *Ubi agitur de succesione, in qua quis debet probare se filium legitimum, non sufficit quasi possessio, quia in decisoriis petitorii non sufficit possessorium, & cum sic refert, & sequitur Alciat. de Præsumpt. Reg. 3. dict. præsumpt. 38. n. 6. & 8. in principio testatur, hanc opinionem veram esse, & magis communem.* Y al *n.* 25. dice, que la opinion contraria solo puede entenderse en los terminos, ò que con la educacion, y denominacion concurra la publica voz, y fama, y la confession, y reconocimiento de los pretensos Padres; ò quando solo se controvierte la filiacion para el punto de alimentos, ò la disputa es sobre la justificacion de algun Matrimonio antiguo, ibi: *Ut igitur tollantur horum Authorum lites poterimus dicere, posteriorem opinionem potiorem esse, ubi non solum concurrat simplex quasi possessio per tractatum, vel nominationem, aut famam; sed ultra tractatum concurrat etiam alia conjectura, scilicet fama, vel confessio parentum, ut considerat dict. præsumpt. 38. n. 8. in 2. casu, ut cum eo Didacus in dict. tit. de Sponsalib. in 2. part. cap. 8. §. 3. n. 6. in fin. :::: vel quando ageretur de alimentis, vel nisi simus in antiquis, ut in casu suo, n. 44. & seqq. idem tenent Felin. in dict. cap. Per tuas, n. 15. de Probat. Paris. in dict. cons. 10. n. 57. vol. 2. Alex. in cons. 88. n. 7. vol. 7. Salyc. etiam in leg. Quidam, n. 3. ff. de Probat. :::: atque Fulgos. in dict. leg. Quidem, n. 3. & seq.* Hoc ipsum sequitur D. Castill. *lib. 5. Quotidian. cap.* 104. *n.* 5. ubi per plures versiculos adducit quidquid hinc inde dictum est. Cuyas circunstancias estàn tan lejos de nues-

nueſtro caſo; como que reſultan del Proceſſo notorias las contrarias *ex diametro*; mediante, à que ſobre ſer el pretenſo Matrimonio de Don Sebaſtian, y Doña Inès un hecho recentiſsimo, y moderno, no hay fama publica alguna, y los referidos reconocieron, y confeſſaron al Marquès por ſu hijo natural, *ut concludentèr dictum, & probatum reliquimus.*

379 Cum Cardinal, Pariſio, Decio, Jaſone, Cœphalo, Alciato, Rolando, & Cæſare Barcalio, docet Camill. Borrell. *in Summ. Deciſ. tom.* 2. *tit.* 2. *de Probat. num.* 101. ibi: *In deciſſoriis petitorii debet filiatio diligentèr probari, puta, quia ageret filius petendo hæreditatem, quo caſu debet diligentèr probari.* Fermoſin. *ad cap. Per tuas*, 10. *de Probat. quæſt.* 2. *n.* 12. ibi: *Nec obſtat ſi dicas, ſatis probari filiationem, ex præſumptione, quæ oritur ex eo, quod habitus, & educatus fuerit tamquam filius; quia in judiciis petitoriis non ſufficit actori ſuæ intentionis fundamentum probare ex præſumptione, & conjectura.* Cum plurib. Cenſal. *ad Peregrin. art.* 23. *ad n.* 150. & Nogueròl *Allegat.* 23. *n.* 152. *in fin.*

380 Y es la razon; porque como la Sentencia dada en el Juicio Petitorio, infiere pleniſsimo perpetuo perjuicio; es forzoſo, que para obtener en èl, ſea la juſtificacion igualmente pleniſsima, y concluyente per neceſſe, ut relati ſupponunt, præcipuè Nogueròl *dict. loco*, ibi: *Ubi dicit, quod in his, quæ ſunt magni præjudicii non relevat quaſi poſſeſsio filiationis legitimę, & propterea aliud ſit in poſſeſſorio, in quo ſatis eſt levior probatio, ut per Bart. & plenè Caſtillo, tom.* 5. *cap.* 104. *n.* 5. *verſic. Secundo permittit, cum ſeq.* Cenſal. *illic*, ibi: *In Judicio Poſſeſſorio, juxta ipſius naturam, leviores probationes ſufficiant::: concludentem, quod in his, quæ ſunt magni, præjudicii non relevet quaſi poſſeſsio filiationis legitimæ.* Y mas expreſſamente lo dixo el Thomas Gramatico con el Baldo (cuya authoridad es ſuperior à todas, y la mas ſegura en la deciſion de los litigios, Nevizan. *in Sylva Nupt.* verb. *Quomodò judicandum, pag. mihi* 443. ibi: *Et nulla viventium nunc eſt authoritas, quæ poſsit authoritati Baldi adæquari: imò tutum, & irreprehenſibile judici ſecundum opinionem Baldi judicare*); y otros,

conf. 150. *num.* 35. ibi: *Requiritur, quod qui dicit se filium probet plenariè, & Baldus in dict. leg. Non ignorat, penultim. col. Quia ea, quæ pariunt plenum præjudicium debent plenè probari, & ea quæ semiplenum semiplenè; sed dare possessionem uni, & auferre alteri parit plenum præjudicium, ut notatur per Joann. Andr. in alios in cap. Consultationibus, de Offic. Delegati: Ergo.* Y mejor que todos cum pluribus la Sacra Rota *in Bononiens. Fideicommis. decis.* 214. *n.* 1. *part.* 10. *Recent.* ibi: *Filiationem, quæ regularitèr respectu patris, directè, & præcisé probari nequit, ex conjecturis, ac præsumptionibus justificari; ubi tamen agitur ex Fideicommisso::::& sic de magno, & perpetuo præjudicio, requiruntur efficaces probationes, nec admittuntur in judiciis decissoriis omnis præsumptio, & conjectura, ut in judiciis præparatoriis, & provisionalibus, Leg. Si quis à liberis, §. Si vel parens; & Leg. Si neget, ff. de Liberis agnosc. Rota::::*

381 Y lo otro, que no tratandose en el presente litigio de la filiacion del Marquès, para efecto de heredar à sus Padres, sino es para obtener la succesion de unos Estados, y Mayorazgos tan ilustres; es forzosa una exacta, y concluyente prueba de la verdad del Matrimonio, y filiacion legitima, por el notorio, quanto gravissimo perjuicio, que de lo contrario se seguia à los legitimos llamados, como ademàs de las doctrinas, que quedan referidas en los *numeros* 8. & 312. docent Cardin. de Luca de *Fideicom. discurs.* 68. *n.* 5. ibi: *Secundus punctus super filiatione, in quo scribentes in prima disputatione magis insistebant, totum erat facti magis, quam juris, cujus regula generalis solum constituit differentiam inter præjudicium ipsius Patris, qui illum agnovit, & tractavit, & præjudicium tertii ad effectum succedendi in Fideicommisso, vel Emphyteusi cum similibus, ut primo casu minores probationes sufficiant, quinimò & soli tractatus in præjudicium ipsius tractantis, nisi hic doceat de errore, distinguendo etiam diversas species præjudiciorum, majoris, vel minoris ponderis, ad effectum, scilicèt, vel succesionis, vel respectivè alimentorum tantum, in secundo autem casu præjudicium tertii, longè majores, magisque concludentes esse debent probationes.* Idem eodem *tract. discurs.* 69. *n.* 5. ibi: *Illa solum generali regula statuta circa*

pro-

probationis differentiam inter effectus Patri præjudiciales, præstationis, scilicèt, alimentorum, seù etiam capacitatis aliquid assequendi ex bonis paternis, ac alios effectus præjudiciales tertio venienti ex persona propria independentèr à Patre, vel altero, ex cujus tractatibus, vel actibus hujusmodi probationes, vel adminicula resultent, ut in primo casu levior probatio sufficiat; in altero autem fortior, magisque concludens. Etiam *discurs.* 88. *n.* 9. ibi: *Quo verò ad tertium punctum probationis filiationis, nulla juris inspectio cadebat, sed tota erat facti, cujus circunstantiis attentis non videbatur adesse illa major probatio, quæ requiritur ad effectus tertio præjudiciales.*

382 Sacra Rota *dict. decis.* 214. *n.* 2. ibi: *Et ex legitimo Matrimonio natorum debent probare filiationem Maximiliani, à quo descendunt ex Cæsare, & Gilia, plenè, & concludentèr; cum non sufficiat tractus, reputatio, atque institutio de illo facta à Cæsare tanquam tali: illa enim illum constituunt in quasi possessione filiationis respectu ipsius Cæsaris, & quatenùs ageretur de illiùs hereditate; secus autem respectu tertii, ET QUANDO AGITUR DE FIDEICOMMISSO MAJORUM, prout in præsenti, ut distinguendo firmavit Rota pluribus allegatis, decis.* 409. *n.* 33. *versic. Decisiones verò, decis.* 597. *sub n.* 6. *& seq. versic. Quo verò ad conjecturas, & sub n.* 11. *versic. Quoniam assertio, part.* 5. *Recent. Quoniam aliundè comprobari debet filiatio cum qualitate legitimitatis, & de legitimo Matrimonio.*

383 Eadem Sacra Rota cum pluribus *decis.* 388. *n.* 2. *part.* 13. *Recent.* ibi: *Non probat autem Bonifacius Bartholomeum ejus Patrem fuisse filium Ambrosii filii alterius Bartholomei senioris, cujus descendentia vocata fuit, prout plenè, & concludentèr justificare debuisset, cum agatur principalitèr ad effectum succedendi in Fideicommisso contra tertios possessores bonorum substitutos in defectum linee predicte:::* y al *num.* 11. ibi: *Sivè quia actus prædicti tunc demùm suffragari possent, ubi vel de alimentis ageretur, ut supra, vel de successione in bonis ejus, qui similes actus gerendo filium pro suo agnovit; secus autem ubi de præjudicio tertii tractatur ad Fideicommissum vocati, qui actibus præmissis non interfuit. Jason:::*

384 Eadem Sacra Rota *decis.* 82. *apud Paulum Zaquiam,*

quiam, *n*. 9. ibi: *Præsertim, quia non agitur ad effectum consequendi alimenta, sed succedendi in universo Fideicommisso, & excludendi substitutos, quo casu requiruntur fortiores probationes, ut distinguendo dixit Rota in Romana de Bonellis, 29. Novembris 1613. & 28. Novembris 1614. coram bon. mem. Ubaldo Seniori, & in Romana dotis, seu filiationis, 11. Decembris 1639. coram Reverend. Domino meo Merlino Decano, quæ est decisio 314. n. 19. & 20. part. 6. Recent.*

385 Mascard. *de Probat. dict. conclus.* 799. *n.* 26. ibi: *Præterea possumus etiam dicere priorem opinionem procedere, quando agitur solum de hereditate, & bonis illius, qui constituit filium in quasi possessione filiationis, secus si etiam de Fideicommisso, vel hæreditate alterius, quę erat apud dictum constituentem.*

386 Sabelli §. *Filiatio*, *sub n.* 3. ibi: *Quod ad effectum succedendi in Fideicommissis debeat probari non tantum filiatio, sed etiam legitimitas:::: ubi quod in judiciis decissoriis, & in præjudicium tertii debet plenè utrumque probari.*

387 Joann. Torre *de Majorat. Italię, tom.* 2. *de Succession. in Feudis, Respons.* 4. *n.* 18. & *tom.* 3. *Illustr. Italiæ, decis.* 68. *n.* 4. ibi: *Et levior etiam reputata est alia pręsumptio ex tractatibus Bernardi, qui Joannem Dominicum in filium semper agnovisse prætenditur; nam ultra quod similes tractatus probantur simplici attestatione extrajudiciali nonnullorum testium, quæ ex vulgatis non meretur attendi; ad summum constituere potest prætensum filium in quasi possessione filiationis contra Patrem tractantem, ejusque hæredes; nullo autem pacto præjudicare valerent tertio succedenti in Fideicommisso ex persona propria: hoc enim casu filiatio univocè ex certis probationibus est demonstranda juxta communem distinctionem de qua passim Rota.::::*

388 Cum pluribus Pegas *de Exclusione, Inclusion. Success. & Erect. Majorat. dict. cap.* 9. *n.* 469. ibi: *Qui prætendit Majoratum, aut hæreditatem, & agit contra tertium, probare tenetur concludentèr filiationem naturalem, & esse filium, & ut diximus non sufficit assertio Patris in Testamento, neque etiam probatio filiationis pręsumptiva, de qua statim dicemus; sed requiritur plena probatio, quia contra*

 ter-

tertium agit de auferendo Majoratu, aut hereditate, cui assertio, aut recognitio, Testamentumque non potest prejudicare. Et infrà *n.* 471. ibi: *Non verò quando lis fuerit contra consanguineum legitimum, quia tunc non sufficit probatio præsumptiva filiationis, nec recognitio, aut confessio Patris, sed requiritur plena probatio, aliter obtinere non potest.* Et *n.* 475. ibi: *Ab eo, qui in illa se fundat, sivè agat, sivè se defendat, dum tamen asserat, se filium esse.* Et tandem *n.* 538. ibi: *Neque enim procedat in Majoratus succesʃione, ut diximus n.* 469. *& tenet Valeròn de Transact. tit. 3. quæst. 2. n. 9. & seqq. Seraphin. decis. 1081. n. 2. Magon. decis. 86. n. 17. Ludovic. decis. 362. n. 3. Gratian. Forens. cap. 75. n. 41. & 51. & probat lex Ordinata, ff. de Liberal. caus.: : : : latè Regens Ponte dict. cons. 3. n. 42. & 46.*

389 Luego, si por hallarnos en un Juicio plenanario petitorio, y tratarse en èl, no de la succesʃion de los bienes patrimoniales de Don Sebastian Pimentèl, sino es de la de Estados, y Mayorazgos, que no traen causa, ni dependencia alguna del referido; en manera alguna se apreciara, ni pudiera, para prueba de la pretensa legitimidad del Marquès, el que se hallàra en la quasi possesʃion de ella, por medio de expressos reconocimientos, declaraciones, confesʃiones, y nominaciones de sus Padres, en conformidad de las constantes innegables antecedentes doctrinas: què dirèmos, à vista de la plena positiva justificacion, que resulta del Processo, y de tantos legales convencimientos, como se han referido, de no haverse celebrado verè, nec putativè, Matrimonio alguno entre sus Padres Don Sebastian, y Doña Inès? Què dirèmos, en vista de no estàr el Marquès, ni haver estado jamàs, en quasi possesʃion de hijo legitimo; antes sì siempre tenido, havido, y reputado por hijo natural de los mencionados, y como tal tratado, reconocido, confessado, y declarado por sus mismos Padres? Què dirèmos, à vista de haver el Don Sebastian, y Doña Inès negado el contracto, y celebracion de este pretenso Matrimonio, siendo la raìz, y causa immediata de dicha figurada legitimidad? No es posʃible, que el Marquès demuestre texto, decision, ni au-

tho-

thoridad alguna, con que pueda apoyar su legitimidad, constando, como consta, no haverse contraìdo el imaginado Matrimonio de sus Padres. Dixolo en nuestros proprios terminos el Julio Caponio *ubi supra cap. 6.* versic. *Responsio*, ibi: *Responsio patet ex modo dictis; nihil aliud habetur in istis, & aliis decisionibus, nisi quod sufficiant leviores conjecturæ in ordine ad probandum valorem Matrimonii ad effectum legitimitatis tantum, ut ostenderem descriptis verbis talium decisionum, nisi brevitati studendum esset; ALLEGENT ERGO, ET REFERANT VERBA, VEL UNIUS DECISIONIS, in qua dicatur, quod hodie etiam constito de Matrimonio non celebrato coram Parocho, filii sint legitimi, &c. id quod est adversariis necessarium ad victoriam causæ.*

390 En ningun tiempo se induxo legitimidad de hechos, que no eran suficientes para inducir Matrimonio. Aun quando se admitian Matrimonios presumptos, no se convencia la legitimidad *quoad effectum succedendi*, sino es por las pruebas presumptivas del Matrimonio; mediante à que, siendo el Matrimonio el antecedente necessario, que se ha de suponer para deducir la legitimidad; la prueba, y justificacion de esta ha sido siempre la misma, que se ha pedido para el Matrimonio. Siempre que no se ha manifestado justificacion concluyente de Matrimonio verdadero, ò presumpto, se ha excluìdo el concepto de legitimidad presumpta, ò verdadera; Por quanto, segun se ha ido variando, ò alterando la probanza de los Matrimonios, se ha variado, y alterado objectivamente la probanza de la legitimidad. Y como, despues del Santo Concilio Tridentino, no se prueba el Matrimonio, menos que manifestando haverse contraìdo ante el Parrocho, y Testigos; no se puede probar la legitimidad por rumbos distintos, aunque *aliundè* se conceda, que antes de dicho Concilio eran suficientes para inducirla. Dixolo con elegancia el citado Julio Caponio *dict. cap. 6.* versic. *Respondeo*, en donde haciendose cargo del consejo 92. del Peregrino, y de la decision 1322. de la Sacra Rota, *de qua supra num. 326. & seqq.* ita ait: *Differentia tamen post Tri-*

Tridentinum est in hoc, quod est mutata forma Matrimonii validi, quod nunc requirit Parochum, & testes, & ideò nunc per indirectum, & ratione objecti probandi mutatæ sunt probationes, quia nunc necesse est probare Matrimonium coram Parocho, & testibus: hoc ipsum Scholastici Philosophi dixerint: mutatas probationes objectivas, non formales: *Et quod talis sit sensus declarationis citatæ, patet evidentèr, quia illa declaratio fuit facta ad instantiam prætendentium legitimitatem, & illa declaratione non obstante, in illa ipsa causa, in qua scripsit Peregrinus fuit judicatum pro invaliditate Matrimonii, & illegitimitate apud Pegnam citat. decis.* 1322: *ex eo, quia licet constaret de probationibus, quæ sufficiebant ab probandam legitimitatem ante Tridentinum, non constitit de Matrimonio coram Parocho,* repetantur dicta *supra numer.* 309. & 303.

391 Luego si en el caso presente faltan hasta las pruebas presumptivas de este pretenso Matrimonio, como dexamos latamente demostrado, y por consiguiente, aun prescindiendo de la disposicion del Santo Concilio, fuera despreciable la pretension del Marquès, como està claro: còmo se podrà dudar oy de su ilegitimidad, debiendose indispensablemente governar su justificacion por la que dicho Sacrosanto Concilio pide para el Matrimonio; faltando, como falta, absolutamente la prueba propia, y directa, que es la Partida legitima de Desposorios, y no haviendo sino es un Testigo inhabil, interessado, defectuoso, que con repetidas resistencias de Ley, por escrito, sin citacion de Parte, y ante personas incompetentes, espontaneamente, y sin arreglo à Interrogatorio, depuso la efectiva celebracion de este pretenso Matrimonio: y encontrando unicamente segun la deposicion generica, y de oìdas de algunos Testigos, una aparente simulada, ridicula, invalida, clandestina celebracion: haviendo confessado los mismos Padres del Marquèes no estàr casados, y que este era su hijo natural: haviendolo como tal tratado, y reputado, no solo los estraños, sino es tambien sus Abuelos, Tios, y Parientes: no haviendo presentado, ni aun su Fee de Baptismo: y resultando del Processo tantas extravagancias, inverosimilitudes, contradic-

dicciones, y repugnancias manifieſtamente excluſivas de dicho Matrimonio, è incompatibles con la certeza de ſu contracto, como todo queda reſpectivamente probado? Reſpondan las invariables firmiſsimas doctrinas, que en eſta Alegacion quedan recopiladas. Y principaliſsimamente, para eſte particular, reſponda la Sacra Rota *in dict. deciſ.* 1322. *coram Peña*, de qua *ſupra nn.* 326. 327. & 328. y tambien en la referida *deciſ.* 214. *part.* 10. *Recent. n.* 6. ibi: *Unde ſequitur aut Matrimonium nullatenùs conſtitiſſe inter Cæſarem, & Giliam, aut fuiſſe inevitabilitèr nullum*; y deſpues al *num. ultimo*, ibi: *Sublato autem Matrimonio ceſſat ſubjectum legitimationis, & propterea illegitimitas obſtat Taddæo, & Bartholomæo juniori; ex quo Domini dixerunt eſſe recedendum à Deciſione ad eorum favorem facta* 12. *Maij* 1645. *coram me.*

392 Y ſiendo, como ſin diſputa es, el Marquès hijo ilegitimo de Don Sebaſtian, y Doña Inès Zualart, conſiguientemente ſe halla incapàz para obtener la ſuceſsion de los preſentes Mayorazgos; bien ſe atiendan los principios, y reglas del Derecho Comun, ſegun los quales, ſon inſucceſsibles los hijos ilegitimos: lo que es tan cierto, que el Julio Caponio lo eſtablece como indubitable concluſion, aſſegurando, que no havia viſto Autor (ſin embargo de haver leìdo haſta trecientos, y cinquenta) ni aun oìdolo alegar, que dixeſſe lo contrario; *in Apendice ad citat. Reſponſ. ſub n.* 7. ibi: *Tertia concluſio. Nullus unquam Author, quem legerim, legi autem ad* 350. *aut allegatum audiverim, vel ab adverſariis, docuit, illegitimum poſſe ſuccedere*; bien ſe conſideren, como es preciſo, è indiſpenſable, las peculiares diſpoſiciones de ambos Derechos, ſegun las quales, para obtener la ſucceſsion de herencia, Fideicommiſſo, Mayorazgo, &c. ſe debe, ante todas coſas, juſtificar pleniſsimamente la qualidad apetecida por la fundacion; Text. *in cap. fin.* & ibi DD. *de Præſumpt.* Leg. 2. *tit.* 7. *lib.* 5. *Recopilat.* ibi: *Que ſegun la diſpoſicion del Mayorazgo debiere ſucceder en èl.* Leg. 1. *Cod. Quor. bonor.* ibi: *Non aliter poſſeſſor conſtitui poteris, quam ſi te defuncti filium eſſe probaveris.* D. Valenz. *conſ.* 92. *n.* 145. & *ſeqq.* Pegas *ubi ſupr. num.* 28. ibi: *Certum*

est in jure nostro, neminem posse admitti ad succesionem alicujus Majoratus, quin prius demonstret, se habere qualitates ad succesionem requisitas. D. Molina *de Primog. lib.* 1. *cap.*13. *n.*36. Aguila ad Roxas *part.*2. *cap.*4. *n.*65.

393 Con que apeteciendose por los Fundadores de estos Mayorazgos la qualidad, de que los successores en ellos fuessen hijos legitimos; no haviendo el Marquès justificado, ni siendo posible justifique, que concurre en su persona dicha qualidad, como le era forzoso, asi por ser el unico fundamento de su intencion, Text. *in leg.* 2. *ff. de Probat.* ibi: *Et incumbit probatio, qui dicit, non qui negat.* Leg. *Divus, ff. de Testament. Militis.* Garcia *de Nobilit. gloss.* 20. *n.* 4. Tusch. *lit. F. conclus.* 343. Menoch. *cons.* 301. *lib.* 4. cum aliis D. Valenz. *cons.* 93. *num.* 16. como porque la naturaleza misma de los Mayorazgos, pidiendo justificacion de verdadera legitimidad de Matrimonio; Text. *in leg.* 2. *tit.* 15. *part.* 2. ibi: *Si dexasse fijo, ò fija, que oviesse de su muger legitima, que aquel, ò aquella lo oviesse, è non otro ninguno*; pide consiguientemente plena, y concluyente prueba de la celebracion de dicho contracto, como antecedente necessario, y causa productiva de la verdadera legitimidad, ut ultra hucusque dicta docent Seraphin. *decis.* 1081. *n.* 2. Regens Tapia *decis.* 2. *n.* 86. *& seqq.* Censal. ad Peregrin. *artic.*24. *ad n.* 67. versic. *Et hinc*, ibi: *Et hinc plura descendunt observanda ferè ad integram hujus articuli explanationem primò, quod Matrimonium probari debeat legitimè intervenisse in omni persona, à qua gradus succesionis regulatur, ut benè probat:::: An qualitas legitimi Matrimonii sit probanda, ubicumque tractatur de succesione ad rem, à qua naturales excluduntur, & post innumeros allegat nostrum Peregrinum:::: qui omninò illam qualitatem fore probandam affirmant, ea ratione, quod Matrimonium sit quid facti, & ideò non præsumatur::::* Es inquestionable su incapacidad, y exclusion notoria.

394 Y no haviendose negado, que el Marquès sea hijo de los referidos Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualárt; sì solo el que lo sea legitimo, que es cosa muy distinta, como lo es la filiacion de la legitimi-

dad;

dad; y por tanto, el que se fundare en esta, la ha de probar especifica, y concluyentemente, sin que le aproveche probar equivoca, y simplemente su filiacion, ut proximè relati supponunt, & ulteriùs differtè docet, pluribus adductis, Sacra Rota Romana *dict. decis.* 82. *n.* 1. *&* 2. *apud Paul. Zaquiam*, ibi: *Quia causa filiationis differt à causa legitimitatis, & probata filiatione non sequitur, quod si probata legitimitas, maximè quando in legitimitate consistit fundamentum.* Et Pegas *dict. cap.* 9. *n.* 559. *& seq.* ibi: *Et qui dicit esse filium legitimum, tenetur talem esse probare, sivè agat, sivè se defendat, ad hoc ut Majoratum, aut hæreditatem obtineat, aut retineat, sicut fundamentum suæ intentionis; Roland. cons.* 3. *n.* 46. *Cœphal. cons.* 82. *n.* 51. *Pacian. de Probat. lib.* 2. *cap.* 16. *n.* 59. *cum multis Castill. lib.* 6. *cap.* 124. *n.* 12. *&* 13. *Bicchius decis.* 101. *n.* 12. *elegantèr Bicchius Decis. Rotę* 101. *n.* 3. *& n.* 2. *inquit, quod legitimitatis causa differt à causa filiationis, & quod probata filiatione non sequitur, quod sit probata legitimitas:::: Et agens tanquam filius legitimus, aut agnatus, debet probare talem qualem se facit:::: quamvis non opponatur à parte;* :::: no se alcanza el motivo, que haya tenido la Parte del Marquès, para haver presentado en estos Autos una Certificacion de las Confirmaciones, que en el año de 690. se hicieron en la Villa de San Martin de Valdepusa, con insercion de varias Partidas de Confirmados, siendo una la del Marquès, que dice assi: *Joseph, hijo de su Señoria el señor Don Sebastian Pimentèl, y de Doña Inès Zualart* (Memor. num. 696.); respecto de que, no expressandose en ella, ni aun enunciativamente, el pretenso Matrimonio, y legitimidad, que se controvierte; es absolutamente despreciable, como nada conducente para el voluntario intento del Marquès. Y si atentamente se considera la citada Partida, su mismo contexto està desde luego notoriamente manifestando, y convenciendo mas, y mas la ilegitimidad del Marquès, y que su Madre Doña Inès no era tenida, ni estimada en la Villa de San Martin como Muger del Don Sebastian.

395 Por quanto de otro modo, se huviera dicho en

la

la Partida , *Joseph , hijo de sus Señorìas* , y no solo , *de su Señorìa* , como se dixo ; mediante à ser cosa muy sabida , y por toda classe de personas generalmente practicada , que à las mugeres se les debe dàr , y gozan de los mismos honores , prerrogativas , cortesìas , y tratamientos de sus maridos ; Text. *in leg.* 13. *Cod. de Dignit.* ibi : *Mulieres honore maritorum erigimus , genere nobilitamus.* Leg. 8. *ff.* de *Senator.* ibi : *Fœminæ nuptæ clarissimis personis clarissimarum personarum appellatione continentur :::: fœminis enim dignitatem clarissimam mariti tribuunt.* Leg. 7. *tit.* 2. *part.* 4. ibi : *E aun ha otra fuerza el casamiento , que segun las Leyes antiguas , que maguer la muger fuesse de vil linage , si casare con Rey , devenla llamar Reyna ; è si con Conde , Condesa.* Leg. 16. *tit.* 1. *lib.* 4. *Recopilat.* ibi : *Y declaramos, que el tratamiento , que se ha de hacer à las mugeres de los Grandes , y de los Cavalleros de Titulo , y otras personas , à quien (como està dicho) se puede , y debe llamar Señorìa : y entre ellas mismas , por escrito , y de palabra , sea lo mismo, que se ha de hacer à sus maridos* : cum pluribus aliis congestis ad Pichardo *in tract. de Nobilit. communicanda inter vir , & uxor , præcipuè à n.* 15. Et plena manu D. Salzedo *in Theatr. honor. super dict. leg.* 16. *gloss.* 52. *per tot.* expressando en el *num.* 8 que la muger se illustra con la dignidad de su marido , como la Luna con los rayos del Sol ; y que por esta causa los Egypcios significaban , y demostraban por el Sol , y la Luna la sociedad marital, y qualidad de los conyuges , ibi : *Quod mulier dignitate viri illustratur , illiusque radiis illuminatur , sicut Luna Solis lumine ::: Quare societatem maritalem , conjugumque qualitatem per Solem, & Lunam demonstrabant apud Ægyptios, Apol. lib.* 2. *cap.* 13. *Pier. Valer. Hieron. lib.* 44.

396 Mas : Si Doña Inès huviera estado en dicha Villa reputada como muger del Don Sebastian , en la citada Partida se huviera dicho , no solo *Joseph , hijo de sus Señorìas* ; sino es tambien *los Señores Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart* ; y no (como se dixo en singular) *el Señor Don Sebastian Pimentèl* ; y llegando à nombrar à Doña Inès , sin la menor cortesìa se demostrò , como à una qualquiera muger , diciendo : *y de Doña Inès Zualart.* De modo,

modo, que ni se le diò el tratamiento de *Señorìa*, ni aun el de *Señora*; que es proprio, y debido à las mugeres honestas, y de circunstancias, siempre que se nombran por escrito, ò de palabra; cuyo inconcuso politico estylo siempre se les ha guardado, sean casadas, ò sean solteras, nombrenlas los maridos, ò nombrenlas los estraños, por ser acreedores por sus mismas personas à igual cortesanìa, sin necessitar para ello de otros respetos, ut omnia respectivè probantur ex Text. *in leg.* 41. *ff. de Legat.* 3. ibi: *Peto à te Domina uxor.* Leg. 19. §. 1. *ff. de Annuis Legat.* ibi: *Domina Sanctissima.* Leg. 38. §. 4. *ff. de Legat.* 3. ibi: *Quæsitum est, an ea prædia extraneus hæres haberet, an vero ad Juliam Dominam, quæ habuit patruum majorem Julium Agrippam pertinerent.* Novel. 74. *cap.* 4. ibi: *Quam vir vocabat Dominam cohærentem, & ista illum similitèr nominabat.* Casiod. *lib.* 10. *Variar. Epist.* 2. ibi: *Dominam sororem nostram.* Epitectus *in Enchirid. cap.* 55. ibi: *Mulieres à decimoquarto anno Dominę vocantur.* Plinius *lib.* 33. *Historiar. cap.* 23. ibi: *Et inserta Margaritarum pondera è colo Dominarum pendentia.* Tibullus *Eleg.* 1. ibi:

Et Dominam tenero continuisse sinu.

Jubenal. *satyr.* 6. ibi:

Ferre potest Dominam salvis tot vestibus ullam.

Ovidius *lib.* 3. *Tristium, Eleg.* 3. ibi:

Nec Dominę lacrymis in nostra cadentibus ora,
Accedunt animæ tempora parva meæ.

Virgilius *lib.* 6. *Æneid.* ibi:

Hi Dominam Ditis Thalamo deducere adorti.

Magnus Cujacius *lib.* 3. *Observat. cap.* 18. ibi: *Porrò Matronæ dicuntur etiam Dominæ, non respectu maritorum dumtaxat, sed etiam per se.* Gotofred. *in dict. leg.* 38. §. 4. *de Legat.* 3. ibi: *Hinc Jacobus Cujacius Matronas, Dominas dicit, appellari, non respectu maritorum dumtaxat, sed ex se.*

Et *in dict. leg.* 19. §. 1. *ff. de Ann. Legat.* ibi: *Matronæ dicebantur Dominæ, non tantum maritis suis comparatæ, sed ex se.* Exornat D. Gonz. *in Comment. ad Text. in cap.* 2. *de Donat. inter vir, & uxor. n.* 4. Y los Señores D. Alonso de Llanos y Valdès, y Don Sancho de Villegas, en la doctissima defensa Juridico-Politico-Historica, que à favor de la Real Jurisdiccion sacaron à luz, siendo Fiscales de esta Chancillerìa, en los *numeros* 35. *y* 36. juntaron quanta erudicion se puede apetecer en confirmacion de esta verdad, y general politica costumbre: de que se infiere el ningun aprecio, y estimacion, que en la Villa de San Martin se hacia de la Doña Inès; pues le negaban hasta el comun ordinario tratamiento de *Señora*: lo que claramente convence, que nunca fuè reputada por muger de Don Sebastian, mediante à que à este se le dice *su Señorìa el Señor Don Sebastian*, y à la Doña Inès se le dice à secas en la misma Partida *Doña Inès Zualart.* Y siendo comun tratar à la muger aun con mas cortesìa, y veneracion, que al marido: tratar al Don Sebastian con tanto obsequio, y respeto, y à la Doña Inès con tanta descortesìa, y desprecio, solo persuade, y convence el infimo concepto, y predicamento en que estaba, y estuvo tenida.

397 Resultando de aqui nuevo evidente convencimiento de la falsedad, temeridad, y apassionado arrojo, con que depuso el Fray Joseph Magàn, Testigo del Marquès, de quo *supra à nn.* 233. *usque ad* 241. respecto de afirmar (Mem. num. 320.), que à la Doña Inès *por todos los Vecinos se le daba el tratamiento de muger legitima de Don Sebastian, obsequiandola como à Señora del Lugar, y poniendola alfombra en la Iglesia, distinguiendola en todo, como à tal, y las Justicias, y Eclesiasticos*: Por quanto en manera alguna es composible tanto figurado obsequio, respeto, y veneracion, con la desatencion, y llaneza, con que se nombra en dicha Partida. Y no es verosimil; antes sì repugnantissimo, el que fuesse respetada, y obsequiada como Señora del Lugar, y que se le pusiesse alfombra en la Iglesia, à quien el mismo Cura en el asiento de dicha Partida, se desdeñò darle hasta el vulgar tratamiento de

de *Señora*, que el menos atento, y cortès no niega à qualquier muger de regulares medianas circunstancias. Ni es imaginable, que los Vecinos, y Justicia obsequiassen à la Doña Inès como Señora del Lugar, constandoles, como les constaba, que no lo era, aunque con error huvieran aprehendido (que nunca aprehendieron), que estaba casada con el Don Sebastian; respecto de vivir el Marquès Don Antonio, y su hermano Don Manuel, hermanos mayores. Ni es creìble, à ser cierto, que à la Doña Inès le ponian alfombra en la Iglesia, como este Testigo ciegamente depuso, que omitiessen, como omitieron, en sus Deposiciones, la expression de tan notable distintivo, los mismos Ministros de dicha Iglesia, tambien Testigos del Marquès, como son D. Joseph Sanchez Manjòn, Cura (Mem. num. 190.), Don Juan de Paredes, Theniente de Cura (Mem. num. 239.), y Phelipe Gomez de Ribera, Sacristan Mayor (Mem. num. 238.), ad tradita *supra num.* 194.

398 Resulta assimismo manifiesto de la expressada Partida, que Don Joseph Manuel de Avila (Mem. n. 204.), Don Juan Manuel de Villegas (Mem. num. 208.), Juan de Espinosa (Mem. num. 209.), Sebastian de la Torre (Mem. num. 212.), Juan Diaz (Mem. num. 214.), Joseph Fernandez (Memor. num. 217.), Maria de Paredes (Mem. num. 308.), Don Juan Ximenez (Mem. n. 310.), Francisco Gorgonio (Mem. num. 312.), Carlos Muñoz de la Torre (Mem. num. 314.), y Diego Gomez del Valle (Mem. num. 315.), expressaron voluntaria, y siniestramente en sus Deposiciones, y unicamente por complacer al Marquès, que à su Madre Doña Inès se le daba por la Justicia, y Vecinos de dicha Villa de San Martin, el tratamiento de *Señorìa*.

399 Esfuerzase el ningun aprecio, que en la Villa de San Martin se hacia de la Doña Inès, con la Partida 162. que assimismo se inserta en dicha Certificacion, que dice assi: *Maria Cathalina, Esclava del Señor Don Sebastian* (Mem. dict. num. 696.): De modo, que aunque esta Esclava servia à la Doña Inès, y aunque vieron, que la havia llevado en su compañia, quando fuè à vivir à dicha

Villa,

Villa, como deponen Don Juan de Paredes, y Don Juan Ximenez, Teſtigos del Marquès (Mem. num. 306. & 310.); y aunque era propia de la Doña Inès, como afirma de oìdas à la Beltràn Don Franciſco Fernandez de Olvera (Mem. num. 247.), no ſe hizo caſo alguno de la Doña Inès en el aſsiento de dicha Partida, expreſſando unicamente, que *era Eſclava del Señor Don Sebaſtian*; por conſiderar, ò que la Doña Inès era merè alimentiſta, y uſuaria, aſsi de eſta Eſclava, como de las demàs alhajas, que para ſu ſervicio le havian caritativamente concedido los Marqueſes de Pobàr; ò que ſiendo la Eſclava del Don Sebaſtian, no havia motivo para aplicar ſu dominio tambien à la Doña Inès: lo que ſin duda ſe huviera hecho, à eſtàr en la reputacion, y eſtimacion de muger propia: Por quanto la eſtrechiſsima ſociedad conyugal todo lo hace comun, ut ultra poſita *ſupra num.* 262. tradit Collumela *lib.* 12. ibi: *Nihil conſpiciebatur in domo dividuum, nihil quod aut maritus, aut fœmina proprium eſſe diceret; ſed ut commune conſervabatur ab utroque, ut cum forenſibus negotiis, Matronalis ſedulitas induſtriæ rationem parem faceret*; y de lo que el uno es dueño, igualmente lo es el otro: mediante à que entre marido, y muger no tienen lugar las odioſas voces *mio*, ò *tuyo*, como con el Plutarco advierte el ſeñor Gonzalez *in dict. cap. Significavit*, 2. *de Donat. inter vir*, & *uxor*, *num.* 4. ibi: *Unde prudentèr monet Plutarchus in præcept. connub. fol.* 146. *ex conjugio voces*, meum, & non meum, *omninò tolli debere.* Y por tanto, luego que la Eſpoſa entraba en las Caſas del Eſpoſo, le decia eſtas palabras: *Ubi tu Cajus*, & *ego Caja*; eſto es, como explica el ſeñor Gonzalez en el lugar citado: *Id eſt: ubi tu Dominus*, & *Paterfamilias*, *ibi* & *ego Domina*, & *Materfamilias.*

400 Luego tan lexos eſtà de poder ſer conducente, ni aun remotiſsimamente, la referida Certificacion, para apoyar la pretenſa legitimidad del Marquès, y ſupueſto Matrimonio de ſus Padres: que por ella miſma ſe perſuade, convence, y manifieſta irrefragablemente lo contrario; aſsi por no enunciarſe en la Partida de la confirmacion del Marquès directa, ni indirectamente el aſſierto

Ma-

Matrimonio del Don Sebaſtian, y Doña Inès; como por el deſprecio, deſatencion, ninguna corteſìa, y llaneza demaſiada, con que eſta fuè nombrada en el aſsiento de dicha Partida: uno, y otro repugnantiſsimo, y evidentemente excluſivo del concepto de muger propria de un Cavallero tan iluſtre, como Don Sebaſtian, ut ex dictis patet. Y uno, y otro innegable, por reſultar del miſmo Inſtrumento de contrario preſentado, que eſtando, como claramente eſtà, contra producentem, plenè probat, ut omnes fatentur; y de eſte modo ſe afianza, y acredita lo que diximos *ſupra numer. 193. in fin.* ſobre que el Marquès, con ſus miſmos documentos, ha ſubminiſtrado, y coſteado à Don Antonio Franciſco Pimentèl la mas apreciable relevante comprobacion de ſu indiſputable clariſsima juſticia; pues ſobre ſer dicho Inſtrumento notoriamente excluſivo del Matrimonio, y legitimidad, que ſe controvierte; ſe le debe agradecer la inadvertencia de haverlo preſentado; quando reconocemos, que el menos cauto huviera procurado, por todos medios, tenerlo oculto; pero ſemejantes craſos errores ſon forzoſas ſequelas de toda injuſta pretenſion, ut diximus *ſupra num. 203. in fin.*

401 Y para que mas ſe convenza lo impertinente, que es la citada Certificacion para perſuadir el intento del Marquès; ſupongaſe, que en ella ſe huviera eſcrito la Partida de la Confirmacion del Marquès con la expreſsion de que era hijo legitimo de los referidos Don Sebaſtian, y Doña Inès, quid inde? Aun de eſte modo era igualmente deſpreciable. Lo que ſe hace patente, ſi ſe conſidera; lo uno, que ninguno de quantos Authores han eſcrito ſobre la materia de filiacion, y que noſotros hayamos viſto, ha hecho haſta oy mencion de tales Partidas de Confirmacion, ni numeradolas entre los adminiculos, y repetidas congeturas, que eſpecifican para ſu prueba, y juſtificacion.

402 Por haver, ſin duda, conſiderado, que ni aun para probar la edad podian aprovechar, en viſta de que, como el Santo Sacramento de la Confirmacion no es ſimplicitèr neceſſario ad ſalutem, Cathec. Roman. de

Sacrament. Confirmat. cap. 15. ibi: *Atque illud in primis docendum est, hoc Sacramentum ejusmodi necessitatem non habere, ut sine eo salvus quis esse non possit: quamquam verò necessarium non est, à nemine tamen prætermitti debet.* Cardinal. Toletus *de Instruct. Sacerd. lib. 2. cap. 24. n. 12.* ibi: *Hoc autem Sacramentum non est necessarium necessitate salutis: potest enim homo salvari absque Confirmatione* (sì bien es gravissimo pecado omitirlo, ò por desprecio; idem Toletus, ibi: *Tamen ipsam ex contemptu relinquere peccatum est*; ò por notable negligencia, como enseñan los Padres Suarez, Soto, Valencia, Sylvestre, y Ricardo *in Addit. ad citat. cap. 24. Cardin. Tolet. lit. B.*); y que no todos los Reverendos Arzobispos, y Obispos (que son los unicos proprios privativos Ministros de este Sacramento, como lo tiene nuestra Santa Madre Iglesia repetidamente definido, y consta de las Authoridades de Concilios, Pontifices, y Santos Padres, que se refieren en dicho Cathecismo *cap. 13.* y con mas extension cumulò el señor Gonzalez *in Notis, & Comment. ad Text. in cap. 4. de Consuetud.*) pueden administrarlo, ò por no tener salud, y robustèz correspondiente para visitar sus Diocecesis, ò por hallarse embarazados en otros pùblicos ministerios, y ocupaciones (lo que considerando el Señor San Sylvestre, y tambien el conocido riesgo, que era salir de esta vida, sin ir fortalecido en la Fè por medio del Sagrado Chrisma, ordenò, que à los baptizados se les signasse, y ungiesse con èl en el celebro; Sanct. Damasus *in Pontificali*, ibi: *Hìc, & hoc constituit, ut baptizatum liniat Presbyter Chrismate, levatum de aqua, propter occasionem transitus mortis.* Fortunatus *lib. 1. de Eccles. Offic. cap. 17.* ibi: *Ingestis Pontificalibus legitur, Sylvester Papa instituit, ut à Presbytero ungeretur neophytus in cerebro:::: si quis sine Chrismate migraverit de sæculo, periculosum iter arripit. Hoc prævidens Sylvester Papa, in quantum potuit, subvenit, & propter absentiam Episcoporum necessitatem addidit, ut à Presbytero ungeretur.* Cum aliis congestis à D. Gonz. *ubi proximè n. 16.* ibi: *Cum enim hæc unctio Chrismatis à Beato Sylvestro fuisset instituta ut Vicaria, in subsidium, & locum Confirmationis, quam Episcopi*

absen-

abſentes, & multis curis præpediti, ſtatim poſt baptiſmum conferre non poterant: advirtiendo, que el Chriſma baptiſmal ſe pone en el celebro, y ſolo es pura ſagrada ceremonia del Baptiſmo; pero el Chriſma Epiſcopal ſe pone en la frente ſolemnemente por el Obiſpo, que es la forma ſubſtancial, que conſtituye el Sacramento de la Confirmacion, como lo dixo el Concilio Arauſicano I. *Can.* 1. y el Summo Pontifice Innocencio III. *in cap.Unic.* §. *Per frontis*, *de Sacra Unct.* ibi: *Per frontis Chriſmationem manus impoſitio deſignatur, quæ alio nomine dicitur confirmatio, quia per eam Spiritus Sanctus ad augmentum datur, & robur*, lo que es privativo à los Obiſpos, como queda dicho, y advirtiò, haciendo diferencia de uno, y otro Chriſma, Hugo à Sancto Victore *lib.* 2. *de Sacram. part.* 7. *cap.* 3. ibi: *Primis temporibus omnis unctio Chriſmatis per ſolos Pontifices fiebat; ſed poſteà inſtitutum eſt, ut baptizatum Sacerdos in vertice liniat, conſignatio tamen frontis ſolis Pontificibus reſervatur*; ſin que por coſtumbre ſe pueda introducir, que el ſimple Sacerdote ſea legitimo Miniſtro de eſte Sacramento, diſſertus Text. *in dict.cap.* 4. *de Conſuetud.* & ibi latiſsimè D. Gonz. Concilium Hiſpalenſe II. *Can.* 5. Senonenſe, *Can.* 38. Meldenſe, *Can.* 28. Conſtantienſe, *Seſſ.* 8. Vormatienſe, *Can.* 8. Tridentinum, *Seſſ.* 7. *de Confirmat. Can.* 3. & *ſeſſ.* 23. *cap.* 4. & aliis; ni menos afirmar, que aliundè tenga ſuficiente poteſtad para conferirlo, como oponiendoſe à verdad tan Catholica, definida por la Igleſia, Santos Padres, y Concilios, delirando afirmaron los impìos Hereges Calvino, Vvicleff, y Armachano, ut refert Bellarm. *tom.* 2. *lib.* 2. *de Confirmat. cap.* 12.); y que por dicha cauſa no todos los Fieles tienen la fortuna de recibirlo, y que los mas lo recibian adultos, y muchos de provecta edad; ni aun para la juſtificacion de eſta ſe ha hecho jamàs aprecio de la Partida de Confirmacion.

403 Y lo otro, que aſsi como la Partida de Baptiſmo ſolo prueba, que el baptizado es Chriſtiano, y quando mas, tambien ſu edad, y de ningun modo la filiacion; la Partida de Confirmacion ſolo puede probar, que el mencionado en ella eſtà confirmado, pero no ſu

ſu filiacion, ni qualidades de ſu nacimiento, como eſtà claro; Por quanto, ſi el baptizado, ò confirmado es legitimo, ò natural, no incumbe à los Miniſtros de dichos Sacramentos, ni ſobre ello hacen la menor averiguacion, ſentando ciegamente las Partidas, ſegun las voluntarias relaciones, que las Partes les hacen; como todo ſe convence por las conſtantiſsimas doctrinas, que para excluſion de la llamada Partida de Baptiſmo del Marquès ſe refieren *ſupra nn.* 119. & 120. Luego ſi aun quando dicha Partida de Confirmacion contuviera la expreſsion de ſer la Doña Inès muger del Don Sebaſtian, y el Marquès hijo legitimo de los referidos; fuera inutil, y deſpreciable para prueba de dicho pretenſo Matrimonio, y legitimidad, como queda dicho; què aprecio puede merecer, no expreſſandoſe, ni aun enunciandoſe en ella, tal Matrimonio, y legitimidad?

404 Y es bien eſtraño, el que no haya aparecido la Partida de dicha Confirmacion con las expreſsiones de ſer Doña Inès muger del Don Sebaſtian, y el Marquès ſu hijo legitimo; conſtando, como conſta, por la enunciada Certificacion, que el Padrino de las referidas Confirmaciones fuè el D. Joſeph Sanchez Manjòn, Teſtigo tan confabulado con el Marquès para esforzar la tramoya de ſu legitimidad, que ciegamente diſpuſo, para que ſe pudieſſe preſentar en eſte Pleyto, como ſe ha hecho, que en los libros de la Parrochial de dicha Villa ſe anotaſſe la Partida del Entierro de dicha Doña Inès, con la expreſsion, de que era *viuda de Don Sebaſtian Pimentèl*, y que havia otorgado ſu Teſtamento, *dexando en èl por ſu unico heredero à Don Joſeph Pimentèl, ſu hijo legitimo, y de dicho Señor Don Sebaſtian, ſegun conſta de un Teſtimonio, que ſe me preſentò* (Memor. num. 337.). Con lo que ſe dice por el Marquès, que, ſegun dicha Partida de Entierro, ſu Madre otorgò Teſtamento, declarando ſer viuda de Don Sebaſtian Pimentèl, è inſtituyendolo por ſu unico heredero, como hijo legitimo de los referidos; y que dicho Teſtamento ſe ha quitado, y en ſu lugar ſe ha introducido, y ſubplantado el que ſe halla en eſtos Autos, ſin las citadas expreſsiones; Pero el que eſta

Par-

Partida de Entierro ſea ſimulada, y doloſamente fabricada, y diſpueſta para eſte Pleyto (como lo es quanto en èl ſe ha preſentado por el Marquès), y que Doña Inès no otorgaſſe otro Teſtamento, que el que ſe halla en eſtos Autos patet ex ſequentibus.

405 *Primùm*: porque, como queda dicho *ſuprà numeros* 113. *&* 114. el Teſtamento, que Doña Inès otorgò (que es el que Don Juan de Ribera Pimentèl preſentò en el Juicio de Tenuta, y ſe hallà en eſtos Autos) ſe halla comprobado con ſu original con citacion del Marquès (Memor. num. 103.); por lo que es abſurdo manifieſto dudar de ſu certeza, y legitimidad, ut eſt notum, & conſtat ex Leg. 115. *tit.* 18. *part.* 3. y mas quando ſu contexto es conforme, y conſonante con los repetidos conſtantes hechos, que quedan referidos, y conſtan del Proceſſo abſolutamente excluſivos de eſta pretenſa legitimidad, y principalmente con la declaracion, que la Doña Inès hizo al Obiſpo de Anτuerpia, confeſſando no eſtàr caſada con el Don Sebaſtian, de qua *ſupra à numer.* 46. *uſque ad* 95. *incluſivè.*

406 *Secundò*: y que ſe debe tener muy preſente; porque haviendo el Marquès redarguìdo de falſo eſte Teſtamento, no negando, que ſea ſolemne, y otorgado ante verdadero Eſcrivano, ſino es diciendo, que es ſubplantado, è introducido, y ſu tenor incierto, y falſo, eſtaba obligado à juſtificar plenamente dicha ſubplantacion, y falſedad, por ſer eſta la diferencia que hay entre una, y otra redarguìcion, que en el primer caſo incumbe la comprobacion al que produce el Inſtrumento; pero en el ſegundo no ſe diſminuye ſu fè, authoridad, y credito, mientras que la Parte que lo impugna no manifieſta ſu falſedad, como con la Ley 116. *dict. tit.* 18. *part.* 3. y otros, lo advierte el ſeñor Covarrubias *Practicar. cap.* 19. *num.* 9. ibi: *Qua ratione forenſi uſu, apud Regia Tribunalia receptum eſt, ut ſi quando producto in judicium inſtrumento objectum ſit, illud non eſſe publicum, nec authenticum: quia non ſit à publico, & verò conſcriptum Tabellione, qui illud produxerit*

teneatur probare, id à verò, & publico, saltim communi æstimatione Tabellione conscriptum fuisse, Regia Lex 115. tit. 18. part. 3. cujus meminit elegantèr Rodericus Suarez in leg. Post rem, ff. de Re judicat. in 2. part. Legis Regni, fol. 143. & idem Jure Communi probat Aymon in tractat. de Antiq. tempor. 3. part. cap. Vidimus, num. 2. notat Innocent. in cap. Veniens, col. 2. de Verbor. significat. AT UBI (y este es nuestro caso) *contra publicum Instrumentum opponitur illud falsum esse, tunc qui opponit probare tenetur falsitatem, alioqui præsumitur pro Instrumenti publici authoritate, quod expressé definit Regia itidem Lex 116. tit. 18. part. 3. Etenim sicut in priore casu publica authoritas non præsumitur; ita nec in posteriori delictum presumendum* : : : : Pareja *de Instrument. Edit. in Addit. ad* 1. *tom. super pag.* 33. *col.* 2. *post lineam* 1. ubi sequendo D. Covarrub. ita ait: *Adde, & hanc optimam distinctionem, nempè quod quando Instrumentum redarguitur de falso, negando à Notario publico confectum, onus probandi Notariostum incumbat producenti falsitatem ei contra quem producitur, optimè comprobavit D. Præses Cobarrub.* : : : Luego no haviendo el Marquès justificado por medio alguno la subplantacion, y falsedad, que temerariamente opuso contra dicho Testamento, en nada ha descaecido su exuberante authoridad.

407 *Tertiò*: porque la citada Partida de Entierro es absolutamente inutil, y despreciable, como referente à un Testimonio, que no parece; y dicho Testimonio, que se figura tambien referente à un Testamento imaginado, que tampoco se halla, ni ha demostrado; con que faltando, no solo el original, sino es tambien el citado relato Testimonio, nada prueba, ni aprovecha la referida Partida, como referente de referente sin relatos, ad tradita *suprà numeros* 90. & 91.

408 *Quartò*: porque el que dicha Partida sea dolosamente fabricada, è introducida en los Libros de aquella Parroquia unicamente para presentarla, como se ha hecho, en este Pleyto, se manifiesta irrefragablemente, asi porque suponiendo el Don Joseph Sanchez Manjòn, y Don Francisco Fernandez de Olvera

(Me-

(Memor. num. 341. & 348.) , que se sentò en virtud de un Testimonio , que se les presentò , en que se contenian las expresiones de ser la Doña Inès viuda del Don Sebastian , y el Marquès hijo legitimo de los dos; ni expressan la persona , que les mostrò dicho Testimonio , ni què se hizo : contentandose con decir , que se *rasgarìa , ò bolverìa à la persona que lo exhibiò* ; como porque Francisco Ximenez , uno de los Testigos examinados por el Marquès sobre este particular , dixo : *que oyò decir à Don Joseph Manjòn , Cura proprio que era de aquella Villa , quando muriò Doña Inès , que al tiempo de su Testamento havia declarado por su hijo legitimo al dicho Don Joseph Pimentèl , y que à este le tocaba el Estado de Malpìca , y que serìa contra conciencia el quitarselo* (Memor. num. 342.) ; Lo que convence claramente ser posterior premeditada idèa el asiento de la citada Partida de Entierro ; por quanto es absolutamente intempestivo, repugnante , è increìble , que el Don Joseph Manjòn , al tiempo de la muerte de Doña Inès (aunque se concediera que havia declarado por su hijo legitimo al Marquès) , expressasse , *que le tocaba el Estado de Malpìca , y que serìa contra conciencia el quitarselo* ; mediante à que en aquella ocasion era actual Marquès de Malpìca Don Antonio Pimentèl , despues se seguia su hermano Don Manuel , y ambos eran capaces de tener una prolongada succesion. No pudiera decir mas dicho Testigo , aunque el Estado huviera vacado por muerte de Doña Inès, y estuviera este litigio yà pendiente. Quien no conocerà desde luego ser supuestas , y fingidas dichas oìdas? Quien no advertirà ser totalmente inverosimil , que el Don Joseph Manjòn , no ignorando , que el Marquès se hallaba precedido de sus Tios , y que por consiguiente tenia tan remota su succesion , anduviesse , luego que muriò la Doña Inès , vociferando de positivo , que le tocaba dicho Estado , y pronosticando cargos de conciencia si se lo quitaban ? Quien no admirarà la notoria inconsequencia , implicacion , y disonancia , que dicen los mencionados rezelos , y temores , con la comun fama , reputacion , y estimacion publica , que de este pre-

tenſo Matrimonio ; y legitimidad ſe ha intentado perſuadir ? Y quien no confeſſarà, que aſsi dicha Partida de Entierro, como quanto el Marquès ha deducido en eſtos Autos, es una pura doloſa ficcion, y malicia artificioſa, ſin la mas minima apariencia de verdad, y que le conviene puntualmente la Sentencia de Ciceròn *in Orat. pro Quntio*, ibi : *Hæc cauſa à te per ſummam malitiam ficta eſt*?

409 *Quintò* : porque el que Doña Inès otorgaſſe el Teſtamento, que el Marquès figura con las expreſsiones de ſer viuda de Don Sebaſtian, y ſu hijo legitimo el Marquès, ſolo un Teſtigo, que es Don Juan Ximenez, lo afirma de poſitivo (Memor. num. 345.), lo que es deſpreciable, y de ningun momento ; Por quanto para enervar, ò elidir la fee de un Inſtrumento publico, es neceſſaria, à lo menos, la depoſicion de quatro Teſtigos, Text. in Leg. 117. *tit.* 18. *part.* 3. & ibi communitèr DD. Los demàs Teſtigos ſolo expreſſan, que eſtaban ciertos, que la Doña Inès en ſu Teſtamento *declararìa* al Marquès por ſu hijo legitimo, que ſe *darìa* Teſtimonio con dicha expreſsion, y que en fuerza de èl ſe *ſentarìa* la Partida del Entierro (Memor. num. 343. 344. & 345.); en cuya atencion, como Teſtigos de mera credulidad, nada prueban ; ut diximus *ſuprà num.* 225. & latè docet Farinac. *de Teſtib. quæſt.* 68. §. 2. *à n.* 1. Por quanto el decir, que *declararìa*, que ſe *ſentarìa*, que ſe *darìa*, no afirma coſa alguna, y ſe queda todo en los terminos de mera poſsibilidad, ò creencia, como eſtà claro.

410 *Sextò* : porque todos los Teſtigos ſe vienen en ſubſtancia à remitir al Teſtamento de Doña Inès ; por lo que, ſi dicha referencia ſe concreta al Teſtamento, que realmente otorgò, y ſe halla en eſtos Autos, eſtàn contra producentem ; y ſi ſe entiende del Teſtamento, que nuevamente ſe ha fomentado, y no parece, nada prueban los citados Teſtigos ad tradita *ſuprà num.* 201. *&* 232. Y de qualquier modo ſe convence la falſedad, y ſubplantacion de la dicha Partida de Entierro ; bien porque no eſtà conforme con el verdadero legitimo Teſtamento de la Doña Inès ; bien porque no ſe ha demoſ-

mostrado otro alguno, à que se quieta figurar ser referente.

411 *Septimò*: porque à pocos dias de haver muerto Doña Inès, Don Juan de Ribera Pimentèl embiò desde Toledo la Losa, ò Làpida, que oy se registra sobre la sepultura de Doña Inès, con la inscripcion siguiente: *Aqui yace Doña Inès Zualart, natural de Namùr: muriò en* 11. *de Octubre de* 695. (Memor. num. 349. 700. & 701.) la que permanece publicamente en dicha Iglesia, sin que el Marquès, ni otra persona, haya reclamado en manera alguna el citado Epitaphio, no obstante de que en èl no se expressa la figurada qualidad de ser viuda la Doña Inès; antes sì se nombra como soltera, y sin estado; lo que claramente convence la dolosidad de dicha Partida de Entierro: asi porque semejantes pùblicas Notas, è Inscripciones, toleradas, y consentidas, y por nadie reclamadas, ni protestadas, merecen entera fee, y credito; Lambertin. *de Jur. Patronat.* 2. *part. art.* 4. *quæst.* 10. *princip. lib.* 2. *n.* 11. Caved. *de Patronat. Reg. Coron. cap.* 30. *n.* 10. cum plurib. D. Salgad. 3. *part. de Reg. cap.* 10. *à n.* 274. *usque ad* 280. præcipuè *n.* 276. ibi: *Et generalitèr loquens de Inscriptione in Lapidibus, & Monumentis, & parietibus antiquis, positis in loco publico, ut his, etiam in magnum præjudicium alterius, fides adhibeatur, sitque plena, & perfecta probatio, optimè, & latè examinat Menoch.* :::: como porque fuera punible, quanto temerario arrojo, el presumir, que un Sacerdote de la notoria christiandad, y elevadas circunstancias, qual era Don Juan de Ribera Pimentèl, quisiesse cometer el gravissimo delito de ocultar el estado de la Doña Inès en la Inscripcion de dicha Làpida, en notorio perjuicio de su Sobrino, sin discurrirse causa alguna para igual excesso; y mas al tiempo de la muerte de dicha Doña Inès, en que no podia preveer, que los Marqueses Don Antonio, y Don Manuel, sus hermanos, havian de premorir sin succesion; y tambien, porque si fuera cierto, que al tiempo que muriò dicha Doña Inès, se les presentò à los Curas de la Parrochial de dicha Villa de San Martin el figurado Testimonio, con la expresion de ser viuda del

Don

Don Sebastian, y estos realmente huvieran sentado, con arreglo à èl, la Partida de Entierro en la conformidad que oy se presenta; en modo alguno huvieran permitido, ni consentido, que à su vista, y en su misma Parrochia, se pusiesse la referida Làpida sin la expresion de la supuesta viudedad, como era regular, y muy proprio de sus ministerios, por la injuria, y conocido agravio, que de lo contrario se seguia à la legitimidad, y reputacion del hijo, que conocian, y les constaba, havia dexado.

412 *Octavò, & ultimò*: porque el Testamento presentado de Doña Inès, como Instrumento pùblico, es de tan exuberante credito, y fee, y merece tan superior recomendacion en el concepto legal, que es conocido error, y manifiesto absurdo, que la Parte del Marquès imagine ofuscar su pùblica authoridad, solo con alegar voluntaria, y temerariamente, que es supuesto, subplantado, y falso; sin advertir, que son para ello necessarias clarissimas pruebas, y convencimientos evidentissimos, ut cum innumeris docet Farinac. *de Falsitat. & Simulat. quæst.* 156. *n.* 146. ibi: *Amplia V. & illativè ex regula, ut instrumenti à Notario confecti fides magna sit: habet enim præsumptionem pro se, & semper stat firmum, nisi contrarium probetur, EVIDENTISSIMIS, ET CLARISSIMIS RATIONIBUS, ET PROBATIONIBUS* :::: *Dicunt ergo DD. quod instrumentum est veritas apparens, probatio realis, nuncupatur* Noli me tangere, *ex eo oriuntur tres præsumptiones, scilicet quod sit verum, quod sit solemne, quod omnia in eo descripta facta sint. Non indiget descriptione Fori, casus in instrumento appositus dicitur indubitatus, habet vim definitionis, habet executionem paratam, dicitur probatio probata, facit rem manifestam, manifestissimam, evidentem, evidentissimam, liquidam, & notoriam, sic enim.* :::: Y mas quando no se duda de la legalidad, buena opinion, y fama de Juan Arroyo del Valle, Escrivano pùblico del Numero, y Ayuntamiento de la Villa de San Martin, ante quien se otorgò por la Doña Inès dicho Testamento (Memor. num. 191.); cuya circunstancia absolutamente excluye, y desvanece toda sospecha, y presumpcion de fal-

falsedad; idem Farinac. cum multis *dict. quæst.* 156. *num.* 156. ibi: *Sicut è contra, bona fama, & legalitas Notarii excludit omnem falsitatis præsumptionem*; sin embargo de que para ello fuera suficiente la regla, y comun legal presumpcion, que todo Escrivano tiene à su favor; idem cum pluribus *citat. in loc. n.* 138. *& seq.* ibi: *Regula sit, quod Notarius habet præsumptionem pro se, & in dubio pro Notario præsumitur:::: Amplia I. propositam regulam, quod ad convincendum Notarium de falso probationes debent esse liquidissimæ, nec sufficiunt præsumptiones, ad ea quæ dixi.::::*

413 Sin que el reparo, que se objeta de no estàr firmado de la Doña Inès, no haviendo esta muerto hasta el dia 11. de Octubre de 695. y sonando otorgado en el dia 24. de Septiembre de dicho año, sea de consideracion alguna; Por quanto, dando fee el Escrivano, de que por la gravedad de la enfermedad no lo pudo firmar la Doña Inès, y que por ella lo firmò un Testigo, que fuè Don Alonso de Espinosa (Memor. dict. numer. 101.); cessa todo motivo de sospecha per *proximè tradita*. Y no tiene repugnancia alguna, que el dia 24. de Septiembre, quando se otorgò dicho Testamento, estuviesse la Doña Inès tan gravada de su accidente, que no lo pudiesse firmar, y que despues se aliviasse algo de su enfermedad, ò que en los quince dias, que despues tuvo de vida, estuviesse aun mas impossibilitada, y gravada, que lo estaba el dia 24. sino es que el Marquès quiere, que sea la muerte inmediato infalible correlativo al acto de testar, ò que la Doña Inès *eo ipso*, que no muriò el dia del otorgamiento, debiò hacer nuevo Testamento, ò firmar el de el dia 24. no obstante de estàr firmado en su nombre, que serà de qualquier suerte cumular absurdos.

414 Aunque no se estrañaràn; pues esto, y mucho mas cabe, en quien, ciego en el empeño de persuadir su legitimidad, y pretextado fabuloso Matrimonio de sus Padres, no se ha detenido en afirmar temerariamente, que las Notas puestas por el Obispo de Antuerpia, assi en la Parrochial de Rumps sobre la dolosa Partida,

que

que (sin saber por què) llama de su Baptismo, como en el Archivo de su Curia Episcopal, son falsas, y subplantadas: que tambien son falsos, y subplantados los Testamentos, que se han presentado del Don Sebastian, y Doña Inès; y que sus Tios Don Juan de Ribera, Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, y los Marqueses de Malpìca Don Antonio, y Don Manuel, substraxeron, y ocultaron los verdaderos Testamentos, y demàs papeles justificativos de dicho extravagante pretenso Matrimonio, vulnerando la fama, estimacion, y credito de tanta persona Ilustre, y de superior graduacion, y gravedad; pero semejantes Litigantes nunca han tenido otra defensa: *Conviciis replent vacua causarum, &c. Ad injurias tunc prosiliunt, cum se superatos turpiter erubescunt*, ut ex Quintiliano, & Casiodoro diximus *supra n.* 44.

415 Solo le resta decir (y le precisa para ir consiguiente) que los Instrumentos nuevamente presentados en este juicio, y que se refieren *supra à num.* 237. *ad* 241. son falsos, introducidos, y subplantados, y que sus Abuelos otorgaron otros Testamentos, que se han ocultado, en los quales al Marquès, y su Madre Doña Inès les daban el tratamiento de *Hija, ò Nuera, y Nieto* respectivè, dexandoles, con las mas cariñosas expressiones, quantiosas Mandas, y Legados; y que tambien es falso el Testamento de Don Manuel Pimentèl, y que este otorgò otro distinto, en que declaraba al Marquès por su inmediato successor, como *hijo legitimo* de su hermano Don Sebastian, y con todas las demàs expressiones, y circunstancias, que discurra oportunas, utiles, y conducentes à su intento; y puede ir seguro, en que si assi lo hace, y articùla, no le han de faltar Testigos, que llanamente afirmen, que assi lo vieron, oyeron, ò entendieron, ad dicta *supra num.* 164. Y esperamos, que assi lo execute, para ofuscar (lo que nunca conseguirà), enredar, y tergiversar el claro, cierto, y constantissimo hecho, que consta del Processo, à cuya vista considera notoriamente ocioso, inutil, ilusorio, è inasequible su intento; imitando en ello à los que, solo enturbiando, y encenagando las tersas cristalinas aguas,

es-

esperan el logro de la pesca, que con la mayor moralidad refiere el Alciato *Emblema* 88. ibi:

Anguillas quisquis captat, si limpida verrat
Flumina, si illimes velit adire lacus,
Casus erit, ludetque operam: Multum excitet ergo
Si Creta, & Vitreas palmula turbet aquas;
Dives erit. Sic ijs Respublica turbida lucro est,
Qui pace arctari legibus, esuriunt.

Siempre se han regulado las acciones, segun el objeto à que se terminan, Text. in leg. *Si quis nec causam,* & ibi Bald. *ff. Si certum petatur.* Tiraquell. *de Retract. Linag.* §. 30. *gloss.* 1. *n.* 4. D. Covarrub. *lib.* 2. *Variar. cap.* 4. *n.* 5. cum aliis Barbos. *Axiom.* 22. *n.* 9. Por quanto los medios, y su causa son de una naturaleza misma, segun Aristoteles 2. *Poster.* ibi: *Causa, & medium, idem sunt*; y el señor Valenzuela cum aliis, *cons.* 95. *n.* 36. ibi: *Quia tendentia ad finem sapiunt ejus naturam*; *Leg. Oratio, ff. de Sponsal. Cravet. cons.* 137. *n.* 14. *Cœphal. cons.* 295. *n.* 17. *& cons.* 65. *n.* 61. *Joann. Gutierrez lib.* 3. *Practicar. quæst.* 17. *n.* 280. y por tanto, asi como es fantastico el pretenso Matrimonio de Don Sebastian, y Doña Inès, y por consiguiente la legitimidad del Marquès; del mismo modo, los medios deducidos para su prueba, y justificacion, son merè imaginarios. Ideòse dicho Matrimonio al cabo de treinta y dos años; y por consiguiente se idèa su probanza. Fingese celebrado en la Corte de Bruselas pùblica, y solemnemente con combite de Amigos, y Parientes; pero ante Parrocho, y Testigos muertos. Buscase la Partida de Desposorios, la publicacion, ò dispensa de las Amonestaciones, que es forzoso precediesse, en observancia de lo prevenido por el Santo Concilio; pero aunque se registran los Libros de las Parrochias de Bruselas, Namùr, Malinas, y los de la Vicarìa General del Exercito, no se halla razon alguna. Dicese, que se perderìan los Libros del Capellàn Mayor, en donde naturalmente estarìa anotado dicho Matrimonio; pero ademàs de no hacer vèr, ni la precedente existen-

cia de dicha anotacion, ni cauſa alguna ſubſequente para ſu pèrdida; tiene el Marquès la deſgracia de que ſe halle exiſtente el Libro concerniente à lo eſpiritual del Exercito, y en èl ſentadas todas las Diſpenſas hechas con los Militares, que ſe caſaron en aquel tiempo. Recurreſe ſubſidiariamente à la Partida de Baptiſmo; pero ſolo ſe preſenta una, que lo enuncie, y ſacada de los Libros de una Parrochia de diſtinto Obiſpado; y para defender el Marquès ſemejante impropiedad, y diſonancia, no le detiene la nota de contradecirſe, è implicarſe; afirmando, que como el citado ſoñado Matrimonio de ſus Padres ſe contraxo en ſecreto, de aì naciò la diligencia de paſſar ſecretamente à diſtinto Obiſpado à ſentar la Partida de ſu Baptiſmo; de ſuerte, que eſte figurado Matrimonio yà ſe propone pùblico, ſolemne, aplaudido, y feſtejado en la Corte de Bruſelas: yà ſe intenta perſuadir tan ſecreto, y diſsimulado, que es forzoſo, que la prole eſtè tan oculta, que ni ſe baptice en Bruſelas, ni ſe crie en las caſas de ſu Madre: *Quid ego audio, tu ne ex eodem ore pariter, & calidum, & frigidum efflas?* ajebat Eraſm. *lib.* 1. *cent.* 8. *adagio* 30.

416 Alega, que ſus Padres cohabitaron *more conjugali*: finge à ſu arbitrio Teſtamentos, que nunca hicieron: vocèa confeſsiones, reconocimientos, reputacion, fama, y comun eſtimacion de ſu pretenſa legitimidad; pero nada de eſto ſe juſtifica, ni demueſtra en el Proceſſo; luego ſiendo cierto, que todo Alegato de hecho, que no ſe juſtifica, es deſpreciable, Gloſſ. in cap. *Non eſt, de Conſuetud. in* 6. D. Valenz. *conſ.* 52. *n.* 13. como el que lo que no conſta de los Autos, ſe reputa *extra mundum*, que ni ſirve, ni ſe atiende para la deciſion de los litigios, cum pluribus Sabelli, §. *Judex*, *n.* 6. ibi: *Judex non poteſt moveri aliundè ad judicandum, ſed tantum ex actis, & proceſſu, cum illud, quod eſt extra proceſſum dicatur extra mundum:::: Quod non debeat rationem habere de enſtrumento in actis non producto*; y aſsi las Sentencias ſe regulan, juſtifican, è interpretan, ſegun lo que aparece deducido, y plenamente probado en los Autos, de donde dimanaron, por entenderſe ſiempre con arreglo

à ellos pronunciadas, ut utrumque pluribus probat D. Salgad. 4. *part. de Reg. cap.* 12. *n.* 68. *&* 69. bien deciamos, que toda la probanza, y justificacion deducida por parte del Marquès, es imaginaria, aërea, y fantastica, como lo es, sin apice de duda, el asserto Matrimonio de sus Padres, y consiguientemente su legitimidad.

417 Por quanto, además de no haverse justificado por parte del Marquès cosa alguna de las que voluntariamente figurò, para persuadir dicho pretenso Matrimonio; se hallan en el Processo cumuladas positivas pruebas, è innegables palpables convencimientos de ser commenticia, supuesta, y fabulosa la pretendida celebracion de dicho Matrimonio; y se hallan juntamente repetidos irrefragables positivos convencimientos de la ilegitimidad del Marquès, declarada por la Doña Inès al Obispo de Antuerpia, y por el Don Sebastian en el Papel, que entregò al Cura de Santa Mària de Madrid, para que lo anotasse en los Libros de aquella Iglesia; confessada por uno, y otro en sus Testamentos: reconocida inconcusamente por sus Abuelos, Tios, Parientes, y toda su familia: pùblica entre los estraños: supuesta entre los proprios: no reclamada por el Marquès, hasta que discurriò suscitar este litigio: y en suma, tan notoria, patente, y manifiesta, que si para demostracion de tan constante verdad deduxeramos mas medios, que los expuestos en los solidisimos fundamentos de Hecho, y de Derecho, que en esta Alegacion quedan referidos, fuera mera superfluidad, y presumir aumentar con luces artificiales el explendor del Sol; Argument. text. *in cap. Si omnia*, 7. *caus.* 6. *quæst.* 1. ibi: *Supervacuis enim ad beneficia laborat, impendiis, qui Solem certat facibus adjuvare.*

418 Y es especie de furor, y no juridica defensa, que insistiendo el Marquès en su ciego empeño, juzgue evadir tanta realidad con solo negarla; ò con decir, como sin la menor reflexion, y con el mayor arrojo dice, que todo es falso, y que los Testamentos de sus Padres son subplantados: que el Obispo de Antuerpia, y su Secretario coludieron en las anotaciones puestas, assi

en

en Rumps, como en el Archivo de su Curia: que sus Tios, Abuelos, y Parientes ocultaron los Instrumentos justificativos (segun los finge allà en su idèa) de dicho Matrimonio; y que todos han delinquido, y cooperado en contra de su pretensa legitimidad, para excluirlo de la sucesion de estos Mayorazgos: *Arma ista furoris sunt, non juris*, Casiodor. *lib. 7. cap.* 1. Sin advertir, que cargos, culpas, excessos, y delitos voluntariamente imputados, y en manera alguna justificados, son arbol sin fruto, palabras sin obras, sueños sin fomento de verdad; y por consiguiente despreciables, como dice San Gregorio Nazianzeno apud Pat. Hector Pinto *lib. 1. Dialog. 1. de Justitia, cap. 10. tom. 1. & Dialogo 3. cap. 5. tom. 2.* ibi: *O felix causa, ubi delicta assimilantur arboribus frondosis absque fructu, verbis, sine operibus somniis, sine veritate!* Y sin advertir tambien, que es proprio de temerarios Litigantes reducir sus defensas à meras ponderativas vociferaciones, como lo advierte el señor Amaya *in Apologia pro suo Collegio Cochens. n. 7.* ibi: *Est enim propria temerè litigantium vociferatio.*

419 *Ex quibus*: faltando, como falta, la prueba propria, y directa de este pretenso Matrimonio, que consiste en la Partida, y Fee de Desposorios, segun la disposicion del Santo Concilio de Trento: faltando tambien la prueba subsidiaria de Testigos presenciales al acto de su figurada celebracion (sin embargo de ser sospechosa, y de no tener lugar en los Matrimonios de personas Ilustres, como queda dicho, y aun indistintamente no la admite (sino es que se justifica haverse perdido el Libro del Parrocho) despues de dicho Sagrado Concilio, el Fermosino *ad text: in cap. 8. de Testib. quæst. 3. n. 18.* ibi: *Tamen hodie juxta Tridentini Decretum, sess. 24. cap. 1. quo cavetur, ut antequam Matrimonium contrahatur illud tribus diebus festivis inter solemnia Missarum publicè denuncietur à Parocho, qui Librum habeat, in quo conjugum, & testium nomina diemque, & locum contracti Matrimonii describat, ac diligentèr apud se custodiat, dubitat Virgil. de Voccat. de Veritate hujus ampliationis, quia ex dicta Concilii resolutione, videtur solum permissa probatio Matrimonii publicè contracti per Librum*

Parochi, alias dicetur clandestinum, ut in dict. cap. 1. & consequenter non esse concedendam remissoriam ad probandum id, quod per scripturam, hoc est per librum Parochi, probari potest; sed tunc tantum dari compulsoriam specialem ad extrahendam partitam libri ipsius Parochi, vel pro recognitione ipsius libri, vel si ille liber Parochi deperditus est, tunc dari posse ad effectum, ut tale matrimonium probetur per testes): consistiendo toda la defensa, y apoyo del Marquès en una nube de testigos inducidos, sobornados, interessados, apassionados, animosos, temerarios, varios, contrarios, opuestos, singulares, que, ò afirmando de oìdas vagas, ò atestiguando con personas muertas, inciertas, ò incognitas, solo han mirado à complacer al Marquès, deponiendo ciegamente à su favor con las notorias inconsequencias, impropriedades, disonancias, estrañezes, inverosimilitudes, y extravagancias, que individualmente quedan advertidas: y constando en el Processo de tantos inevitables irrefragables positivos convencimientos de no haver intervenido Matrimonio verdadero, ni putativo entre Don Sebastian Pimentèl, y Doña Inès Zualart, resulta de todo tan notoriamente convencida, y manifiesta la ilegitimidad del Marquès, que al que dudare, ò negare tan patente clarissima verdad, se le puede decir con el Poeta: *Ille potest, medio sole, negare diem.*

420 En cuyos terminos es indisputable, que el ultimo legal posseedor de estos Mayorazgos fuè Don Pedro Pimentèl (casa 32.), Marquès de Mirabèl, Padre de Don Antonio Francisco Pimentèl; mediante à que careciendo el Marquès de la qualidad de hijo legitimo, y de legitimo matrimonio, no pudo succeder en estos Mayorazgos en la vacante causada por muerte de Don Manuel Pimentèl (casa 28.), viviendo, como vivia, su hermano dicho Don Pedro Pimentèl, quien como legitimo, y natural, debiò preferir, y prefiriò à quantos naturales huviessen quedado por la muerte de dicho Don Manuel su hermano, segun la vulgarissima inalterable regla de no admitirse, ni continuar la linea succesible los naturales, hasta extinguirse todos los legitimos; Addentes ad D. Molinam *de Primog. lib. 3. cap. 3. post num.* 41. Roxas *de Incompatibil. part.* 1.

cap.

cap. 6. à n. 106. & ibi Aguil. D. Larr. *Decis. Granatens. disput.* 32. *per tot.* præcipuè *n.* 9. 37. *&* 54. cum pluribus Pegas *de Exclus. Inclus. Succes. & Erect. Majorat. cap.* 20. præcipuè *n.* 103. & passim Regnicolæ omnes.

421 Con el conocimiento de esta inexpugnable verdad, ocurriò à esta Chancillerìa el referido Don Pedro Pimentèl, y puso la demanda de Propiedad, pidiendo en ella se le declarasse successor en estos Mayorazgos desde la citada vacante, causada por el fallecimiento sin succession de su hermano Don Manuel (Mem. n.486.), presentandose como unico varon legitimo, no à competir, ò disputar preferencias de lineas, ni à glossar llamamientos, sino es à decir con el Jurisconsulto Papiniano *in leg.* 2. *§. unic. ff. Qui potiores in pignor. vel hypotec. habeantur*: *Non tam potior, quam solus*; por quanto faltandole, como le falta, la qualidad de *legitimo* à su sobrino Don Joseph Pimentèl (oy actual Marquès de Malpìca, en fuerza de la Sentencia de Tenuta), se hallaba notoriamente incapàz para la retencion de estos Mayorazgos, y era forzoso los restituyesse con sus frutos, y rentas, ut proximè citati supponunt. Y como entre el legitimo, y natural, y el merè natural *nulla cadat prelationis quæstio*, est notissimum, maximè ubi legitimi expressè vocantur, se hallaba Don Pedro Pimentèl unico legitimo pretendiente, è invariable successor, sin competidor alguno: de modo, que la precisa declaracion à su favor no podia llamarse propiamente victoria; juxta Senecam *lib. unic. Quare bonis viris mala accidant, cap.* 4. dicentem: *Descendisti ad olimpia, sed nemò præter te: coronam habes, victoriam non habes.*

422 No le detuvo la Sentencia, que en el Juicio de Tenuta acababa de oìr, ni el que por ella se huviesse declarado posseedor su sobrino desde la muerte del Don Manuel Pimentèl, mandandole dàr la possession real, corporal velquasi de los bienes vinculados, con recudimiento de frutos (Mem. n. 485.); porque aunque esto no pudo hacerse sin suponerle *pro illo tunc* en la quasi possession de hijo nacido de legitimo matrimonio, sabìa muy bien, que quantas suposiciones contienen las Sen-

ten-

tencias de Tenuta, no exceden de los limites de aquel Juicio possessorio, en que fueron hechas, ni estorvan para que en el petitorio se ventilen, y deshagan, como lo supone la reserva, que alli mismo se hace, para que en el Juicio de propiedad usen nuevamente los Litigantes de sus respectivos derechos, como si antes no huvieran litigado; D. Paz de Tenuta, *cap. 6. n.* 10. ibi: *In Tenutis verò, & possessorijs interdictis, & remedijs legis 9. & 10. tit. 7. lib. 5. Compilat. nuda possessio terminatur, & petitorium alteri judicio reservatur; non itaque infert præjudicium toti causæ, sed sola ex eo judicio possessionis causa absoluta est.* Et *num.* 17. *& seq.* ibi: *Rursus animadverto, quamvis in hoc possessorio remedio connexa sit proprietas, non tamen de ea requiri adeò exactam, & completam probationem, & cognitionem, sicut si de illa principalitèr tractaretur; nam ex predicto judicio possessorio non infertur plenum præjudicium, sed reparabile in judicio proprietatis: & ideò illa tantum cognitio desideratur, quæ sufficiens sit ad judicium possessionis; non verò ea, qua esset opus, si super proprietate esset sententia ferenda.* Et *cap.* 32. *n.* 4. ibi: *Sententia itaque lata in judicio possessorio, petitorio nullatenus præjudicat.* Et tandem *cap.* 69. cuyas palabras quedan referidas al principio de esta Alegacion en el Supuesto primero.

423 No se niega, que el que obtiene en Tenuta, se constituye en la classe de posseedor de buena fè; pero esto no passa de los terminos de darle titulo para hacer suyos los frutos desde la vacante, hasta que la causa se decida con pleno conocimiento en el petitorio; idem D. Paz *cap.* 58. *n.* 2. ibi: *Ad posidenda igitur hæc bona in Majoratu contenta, donec super proprietate fiat declaratio, Tenutæ remedium est proditum*; y tambien para colocarla en la constitucion de Reo, sin necssidad de poner demanda para defenderse en la possesion, que le fuè declarada, aunque no se le priva de que tal vez lo execute para assegurarse en ella; ut cum text. *in leg. 3. §. Missum, ff.* de *Carbonian. Edict. in leg.* 1. *Cod. Eodem, in leg. Si quos, Cod.* de *Decurionib.* Menoch. & D. Oroz, docet Aguila ad Roxas *de Incompatibilit. part. 5. n.* 68.

424 Pero esto solo dura lo que el silencio, y aquie-

tacion del que puede demandarle en el petitorio en fuerza de la enunciada reserva ; y asi , lo mismo es contestar la demanda , que acabarse los principales efectos de la Tenuta , constituyendose desde la contestacion en la esfera de posseedor de mala fè , y litigando con la obligacion de restituìr los frutos desde aquel dia , siempre que se le prive de la possession : baxo de cuya regla proceden , y lo practìcan inconcusamente los Tribunales de España , condenando à la restitucion de frutos desde el dia de la contestacion de la demanda ; D. Castill. *Quotid. Controvers. lib.* 5. *cap.* 135. *n.* 68. Sessè *decis.* 136. *à n.* 12. Mieres *de Majorat. part.* 3. *quæst.* 25. *n.* 30. *& à n.* 42. ex leg. *Certum , Cod. de Reivindicat.* & ex leg. 2. *Cod. de Fructib. & lit. expens.*

425 Ciñese , y concretase tanto el Juicio de Tenuta al origen de su introducion , que consistiendo en mero hecho su inspeccion , solo se decide en èl el puro hecho de la possession ; en tal conformidad , que de la Sentencia en èl pronunciada no resulta presumpcion , ni efecto legal alguno à favor del que venciò en èl , respecto del Juicio de la Propriedad : sucediendo lo contrario en los demàs interdictos possessorios ; ut cum pluribus docet idem D. Paz *dict. cap.* 69. *n.* 12. *& duobus seqq.* ibi : *In hoc enim possessorio Tenutæ non est plena latitudo cęterorum interdictorum , sed restricta ad naturam , quam habuit ab origine ; sicque sententia pronunciata in favorem possessoris ; nullam præsumptionem juris in eum confert quoad judicium proprietatis : in alijs namque interdictis de possessione civili tractatur , cum non sint mera , & simplicia , sed mixta :::::: ideoque transfundunt onus probandi in partem adversam. Secus verò est in Tenutæ judicio , quod quamvis sit possessorium , & quidem mixtum, cum quoad possessionem alibi litigandum non sit ; non tamen potest conferre præsumptionem pro possessione , sicut alia interdicta conferunt : in his enim absoluta possessio est , & sic apta ad producendos omnes juris effectus , in eo verò restricta , & redacta possessio est ad naturam originis Tenutæ , ita ut quoad naturam interdicti , SOLUM FACTUM EX EA RESULTET , ET NON JUS. Cum sententia itaque Tenutæ non inferat nisi id, quod in ea continetur ::::: prædicta sententiæ Tenutæ*

NON

NON POTEST CONFERRE PRÆSUMPTIONEM JURIS VINCENTI, cum ipsa respectu originis, & naturæ Tenutæ in solo facto consistat.::::

426 Resultando de aqui, el que, aunque la disputa sea la misma en ambos Juicios, y aunque no se añadan pruebas en el Petitorio, nunca son unas las reglas de decidir en ellos, sino es totalmente diversas; Por quanto en este ultimo, examinadas de raìz las dudas, se atiende à la propriedad de las cosas, como que sobre ella ha de recaer la Sentencia; mas en el de la Tenuta, licet habeat admixtam proprietatis causam, se lleva la primera, *imò*, toda la atencion el ultimo Estado, la apariencia, la credulidad, y la possession de cada cosa, sin tomar mas conocimiento de las propriedades, que el que por incidencia es inseparable de un Juicio de possession plenario; D. Paz *dict. cap.* 6. *n.* 12. ibi: *Secundum quam distinctionem intelligenda est Tenuta, & ejus remedium, quod quidem principalitèr causam possessoriam respicit, ad ejus tamen cognitionem incidentèr examinatur proprietas.* Et posteà *n.* 24. *& seq.* ibi: *Et ex leg.* 10. *sequenti*, ibi: *La remission se haga à las nuestras Audiencias, tan solamente quanto à la propriedad. Ex proprietate itaque verbi* Remittere, *satis deducitur, plenam ejus cognitionem habitam non fuisse in judicio possessorio.* Expressiùs ad rem *cap.* 32. *n.* 43. *&* 44. ibi: *Secus verò est in casu Tenutæ, nam quamvis omnia interdicta possessoria in ea veniant, admixtionemque proprietatis habeat, secundum decisionem leg.* 10. *tit.* 7. *lib.* 5. *Compilat. & in ejus interpretatione superius adnotata cap.* 1. 5. *&* 6. *non tamen ita plenè in ea de dominio cognoscendum est, ac si principalitèr de eo quæstio esset, cum proprietatis exacta, & principalis cognitio AD SUPREMUM SENATUM* (notese esta razon) *NON PERTINEAT, ut ibidem demostravimus sequitur ergo, exceptionum cognitionem tacitè videri reservatam judicio proprietatis, & de eis non satis fuisse cognitum in judicio possessorio: alioqui enim non remitterentur ad alios Judices; illud namque remitti dicitur ad aliud judicium, de quo in primo exactè non fuit cognitum.::::*

427 En el Juicio de Tenuta, mientras mayores son las dudas, es mas probable el triumpho de el que, al

parecer, se halla ocupando la mejor linea; como cada dia lo experimentan las hembras, hijas, ò cercanas parientas de los ultimos posseedores, en los Mayorazgos de Agnacion, ò de simple Masculinidad; pues como solo se les excluye en el caso claro, D. Molin. *de Hisp. primog. lib. 3. cap. 4. n. 15. & 32.* versic. *Ex eisdem*, ibi: *Ex eisdem etiam infertur, quod cum fœmina habeat fundatam intentionem Jure Communi, ut deficientibus masculis ejusdem lineæ, ac gradus, in primogenio succedat, ad hoc, ut abeo, quod sibi Jure Communi competit, exclusa censenda sit, exclusio sit evidentissimè probanda, alias autem in casu dubii in ejus favorem semper pronuntiandum esse*; no hay cosa mas comun, que declararlas posseedoras en el Juicio de Tenuta, por razon de la duda, y privarlas despues en el de la propriedad con unas mismas Clausulas.

428 En el Juicio de Tenuta la filiacion dudosa basta para obtener, Argument. text. in leg. 3. §. 4. *ff. de Carboniano Edicto*, ibi: *Si verò ambiguam causam, hoc est, vel modicum pro puero facientem, ut non videatur evidentèr filius non esse, dabit ei Carbonianam bonorum possessionem*, & cum ea DD. La excepcion de ilegitimidad, ò otra equivalente, se desprecia en el Juicio de Tenuta, y su conocimiento se reserva para el de la propriedad, ut cum aliis supponit Mieres *de Majorat. 3. part. cap. 15. num.* 39. ibi: *Et sanè prædicta omnia alludere videntur; quod talis exceptio illegitimitatis, vel alterius incapacitatis non impedit Tenutam, aut possessionem dari successori in Majoratu: quia videtur, quod talis exceptio sit differenda in judicium proprietatis, & constito summariè de descendentia, debet successor in possessione tueri*; sino es que desde luego aparezca manifiesta, y notoria, cum pluribus D. Molina *de Primogen. lib. 3. cap. 13. n. 15.* ibi: *Hoc tamen intelligendum est, quando exceptiones incontinenti probantur; secus autem si altiorem indaginem requirant. Tunc namque exceptiones proprietatis causam attinentes in hujusmodi interdicto admittendi non sunt.* Fagnan. *in cap. Lator, qui filii sint legitimi, n.* 70. ibi: *Hæc igitur turbida probatio, cum altiorem requirat indaginem, non est admittenda in hoc judicio possessorio, sed ad petitorium rejicienda, ut in propriis terminis deci-*

decidit Borgn. decis. 45. in Addit. n. 15. his verbis: *Si ille, qui est in quasi possessione filiationis, & legitimitatis petit mitti in possessionem, & alter excipiat de illegitimitate, non debet excludi, sed mitti in possessionem:::: quia, inquit, hæc exceptio est vitium excusabile, & altiorem requirit indaginem.* De modo, que para obtener en el Juicio de Tenuta aquel, que aparece estàr en mejor linea, una filiacion aparente, un colorido de legitimidad, y una *qualis qualis*, ò impropria levissima, *quamtumvis* conjectural justificacion, es suficiente.

429 Sucediendo lo contrario en el Juicio de la propriedad, en el qual, assi la filiacion, como la legitimidad, y otra qualquier qualidad apetecida por la fundacion, ò por la ley, y que sea necessaria para succeder, se ha de probar clara, evidente, y concluyentissimamente, sin que en modo alguno se aprecien, ni sean suficientes las aparentes superficiales levissimas pruebas, que lo son en los Juicios possessorios, ò de Tenuta, como ademàs de las constantissimas doctrinas referidas *supra à num. 377. ad 389. inclusivè*, lo enseña latamente cum innumeris idem Mieres *dict. cap. 15. per tot.* ibi num. 1. *Nam quando agitur super possessorio Majoratus, leviores sufficiunt probationes, nec requiritur tam exacta probatio, sicut si lis esset super proprietate*; y el Juan Garcia *de Nobilit. gloss. 20. n. 7.* versic. *Unde cum, n. seq.* ibi: *Unde nota separationem probationis circa filiationem, & ad proprietatem, & ad possessionem, ita ut illa fortior sit, & plenior, hæc infirmior, & debilior:::: ideò si filius agat de totali effectu filiationis, ut est in nostro casu* (y tambien en el nuestro) *debet filiationem plenè probare; si verò ad possessionem minor probatio requiritur:::: quia quando non agitur de pleno præjudicio, minor probatio admittitur:::: & non est dubium quin minores admittantur in possessionis, quam in proprietariis causis:::: quoad proprietatem major, quoad possessionem minor probatio exigitur.*

430 Y por ser todo lo referido indisputable, è inconcusso, tambien lo es, que no vale el argumento del Juicio de Tenuta à el de la propriedad, porque serìa arguir *de minori ad majus*; y al contrario se admite, porque

corre

corre muy bien *de majore ad minus*, ut eſt notiſsimum. Y à no ſer aſsi, era preciſo graduar de impertinente, y ſuperflua la reſerva, ſiempre que no fueſſe con la limitacion de nuevas probanzas, lo que nunca ſe puede decir ſin manifieſto abſurdo; aſsi porque frequentiſsimamente ſe pronuncian por los miſmos Autos remitidos, Sentencias de Viſta, y Reviſta contra los que obtuvieron en Tenuta, de que podiamos referir repetidos recientes exemplares de eſta Real Chancillerìa, y de muchos Pleytos, que actualmente ſe hallan pendientes, y en ellos pronunciadas Sentencias de Viſta à favor de los que perdieron en el Juicio de Tenuta; como porque, aun ſin ſalir de los Juicios de propriedad, ſe experimentan à cada paſſo contrarias las Sentencias de Viſta, y Reviſta, ſin nuevos documentos, papeles, ni Jueces; porque hay dudas de tal naturaleza, que en cada Inſtancia, y con cada examen inclinan practicamente à diſtinto dictamen. Y ſi eſto ſe experimenta, y ſucede en un ſolo Juicio, con quanta ſuperioridad de razon deberà ſer comun en diverſos, ſiendo de diferente naturaleza, y governandoſe por diſtintiſsimas reglas?

431 Menos detuvo à Don Pedro Pimentèl, para poner la expreſſada Demanda, la conſideracion de que para impugnar la qualidad de *legitimo*, alegada por ſu Sobrino, le era preciſo valerſe de los legales, y multiplicados medios, que ofrecen los Autos, y quedan expueſtos, en prueba de no haverſe contraìdo Matrimonio verdadero, ni putativo entre Don Sebaſtian Pimentèl, ſu hermano, y Doña Inès Zualart, ſu ſupueſta figurada Muger; Por quanto conſtandole ſer de nudo hecho la queſtion, como reducida à los preciſos terminos de inquirir, ſi *defacto* ſe contraxo, ò no tal Matrimonio, ſin diſputar de valore Sacramenti, ni otra alguna de las dudas, que *reſpiciunt ipſum fœdus*, y eſtàn reſervadas al juicio de la Igleſia; ſerìa torpe error el que creyeſſe, que la Chancillerìa no tenia todas las facultades neceſſarias, y la competente juriſdiccion para conocer ſobre ella, y decidirla, ut docent D. Paz *de Tenuta*, *cap.* 12. *n.* 67. ibi: *Veriſsimum eſt, quoties non*

trac-

tractatur de fœdere , & jure Matrimonij , sed tantum disceptatur de facto , tunc incidentèr Judicem competentem Sæcularem esse , ut in cap. Tuam , veteres Doctores communitèr notant. Franquis *decis.* 312. Garcia *de Nobilit. gloss.* 1. *n.* 26. & 27. D. Crespì *observat.* 23. *ex n.* 123. Tondut. *de Prævent. part.* 2. *cap.* 23. *n.* 14. D. Bobadill. *in Politic. lib.* 2. *cap.*18. *n.* 235. Cancer. *lib.* 3. *Variar. cap.* 11. *n.* 98. Cortiad. *decis.* 38. *n.*21. Petr. Barbos. *in leg. Titia,* 35. *n.* 30. *ff. Soluto Matrimon.* cum multis Ansald. *de Jurisdict. Ecclesiast. p.*2. *tit.* 3. *cap. unic. n.* 17. & *seqq.* ibi : *Si verò sola esset dubitatio , utrum Matrimonium fuerit contractum defacto, & partes concordarent ; quod si de hoc constaret , esset illud Matrimonium validum , quoniam in hac specie solum disputatur de Matrimonio , quatenùs in mero facto consistit ; idcircò Sæcularis etiam Judex de hac facti quæstione cognoscere poterit , Felinus :::: qui de generali consuetudine testatur ::::: qui communem esse ex Canonistis asserit ::::: exemplificans quando causa Matrimonij incidentèr non tractatur inter conjuges , sed inter alios , vel inter conjugem , & alium , nam tunc non tractatur ad finem Matrimonij dissolvendi.* Cum Noguerol , Salgado , Solorzano , Castillo , Morla , Delbene , & alijs docet D. Gonzalez *in Notis ad Text. in cap. Tuam,* 3. *de Ordin. cognit. sub n.* 3. ibi : *Undè si non agatur de Jure Matrimonij, sed tantum defacto , an videlicèt contractum sit ; tunc etiam Judex Sæcularis cognoscere valet , quia hujusmodi facti cognitio etiam in spiritualibus ad Judicem Laicum pertinet , cap.* 2. *de Jure jurand. in* 6. *cap. Decernimus, de Sentent. Excommunicat. eodem libro , probant ::::* Augustin. Barbos. *in Collect. ad dict. cap. Tuam, de Ordin. cognit. n.* 2. *circa finem ,* ibi : *Cum Laicus de quæstiona facti , an scilicèt quis sit filius legitimus, & naturalis , vel an Matrimonium fuerit inter aliquos contractum in facie Ecclesiæ , vel clam ; à qua abest omnis spiritualitas , cognoscere possit.* Addent. ad D. Molinam *de Hispan. primogen. lib.* 3. *cap.* 3. *n.* 24. & 25. cum plurimis D. Josephus Maldon. & Pard. *de secunda Supplicat. tit.* 4. *quæst. unic. n.* 19. ibi : *Quando verò quæst. præjudicialis non in jure, sed in nudo facto consistit, ETIAMSI EXCEPTIO ILLEGITIMITATIS OPPONATUR , dummodò procedat ex eo , quod Matrimonium inter suos parentes contractum non fuisse dicatur , quæstio ad nudum factum tendens reputatur , & Judex*

Sæcularis ad ejus cognitionem competens est, ut ex antiquis:::: Et tandem post omnes DD. Ignat. Josephus ab Ortega, & Cotes ad D. Covarrub. *in lib.* 4. *Decret. part.* 2. *cap.* 8. §. 3. *n.* 7. *ad* 4. ibi: *Sed etiam incidentèr, si quæstio non est inter conjuges, sed inter extraneos, quia de hæreditate agentes opponant filio, eum non esse legitimum, apud sæcularem quæstio Matrimonij valet cognosci :::: ex eleganti ratione text. in leg.* 1. *Cod. de Ordin. Judic.* ibi: *Quia non de ea, sed de hæreditate pronunciat.*

432 Sentado uno, y otro principio, pues ambos son tan vulgares, que yà se tienen por inconcusos supuestos, es consiguiente, quanto innegable otro; y es, que supuesta la qualidad de hijo natural, sin otro additamento en el Marquès (sobre lo que no queda el menor àpice de duda, y mas à vista de los instrumentos nuevamente presentados en este Juicio, que se refieren *supr. à n.* 237. *ad* 241.), era preciso, è indispensable, segun las constantes comunes reglas de governar la succesion de los Mayorazgos, que si huviera vivido mas tiempo Don Pedro Pimentèl su Tio, se le declarasse en propiedad por legitimo successor desde la muerte de su hermano Don Manuel Pimentèl, considerando, que à *die vacantis*, sin poder estàr un instante *in pendenti*, passa la succesion del Mayorazgo al siguiente en grado por ministerio de la Ley, Text. *in leg.* 45. *Tauri, quę hodie est lex* 8. *tit.* 7. *lib.* 5. *Novę Recopilat.* ibi: *Muerto el tenedor del Mayorazgo, luego sin otro acto de aprehension de possession, se traspassa la possession civil, y natural en el siguiente en grado, que segun la disposicion del Mayorazgo debiere succeder en èl, aunque haya otro tomado la possession de ellas en vida del tenedor del Mayorazgo, ò èl muerto.* Et ad illam Matienzo *gloss.* 4. D. Paz *de Tenut. cap.* 27. *n.*24. D. Molina *de Primog. lib.* 3. *cap.* 12. *n.* 15. *&* 16. cum alijs, & varijs Sacr. Rot. Decis. Cardinal. de Luc. *de Fideicom. disc.* 7. *num.* 9. ibi: *Ut scilicèt in primogenituris, & Majoratibus de sui natura non detur hæc suspensio, quia non possunt neque temporis momento vacare, ex firmatis ::::* Roxas *de Incompatibilit. part.* 5. *capit.* 3. *n.* 14. & ibi cum pluribus ejus Addicionator Aguila, & communitèr Regnicolæ omnes.

433 Y haviendo sido Don Pedro Pimentèl (como sin dis-

diſputa fuè) el unico legitimo que ſobreviviò à los de ſu claſſe , conſiguientemente fuè el ultimo poſſeedor legal verdadero , cauſando por ſu muerte la ultima legitima vacante , y con ella el motivo de que puedan pretender la ſucceſsion , y diſputar preferencia entre sì los naturales, en fuerza de admitirlos , *poſt omnes legitimos* la naturaleza de los Mayorazgos de Eſpaña , ſu perpetuìdad , y la conſervacion de las familias ; docet cum pluribus Mieres *de Majorat. part. 2. quæſt. 2. à n.* 134. *uſque ad* 141. Et *part. 4. quæſt. 29. per totum* , præcipuè *n.* 8. Addentes ad D. Molina *de Primog. lib. 1. cap. 4. n. 44. & lib. 3. cap. 3. n. 41.* verſ. *Quid verò omnibus deficientibus.* Roxas *de Incompatibilit. part. 1. cap. 6. n.* 128. ibi : *Quotieſcumque ad ſucceſsionem cujuſcumque perpetui Fideicommiſsi, Majoratus , ſeu Patronatus, deficiat legitima proles : quia eo caſu abſque ulla diſtinctione ſuccedit naturalis filius , & in eo conſervabitur , & continuabitur ſucceſsio Majoratus , ne ceſſet ejus perpetuitas , pro quo refert Mieres , Flores , Diaz de Mena , Azevedum , & D. Caſtillo , & ibi Aguila plures alios referendo , necnon varias Tribunalium Superiorum Deciſiones.*

434 Por cuya cauſa es forzoſo que ſe le nombre en las Sentencias de Viſta , y Reviſta , y que en el clariſsimo irrefragable ſupueſto de carecer de la qualidad de legitimo el Marquès ſu ſobrino , ſe declare haver tocado , y pertenecido al referido Don Pedro Pimentèl eſtos Mayorazgos deſde que falleciò ſu hermano Don Manuel : y que como à tal verdadero legitimo ſucceſſor de ellos , ſe le debieron reſtituìr los frutos deſde el dia de la conteſtacion de la demanda , haſta el de ſu muerte , mandando , que los cauſados en ſu tiempo ſe reſtituyan à ſus herederos , como à cada paſſo lo hacen las Chancillerìas en iguales Juicios , muerto el Litigante de mejor derecho , y que ſi viviera , fuera declarado por legitimo ſucceſſor ; ad latè tradita à Mieres *de Majorat. part. 4. quæſt.* 24. *n.* 3. D. Molina *de Hiſpan. primog. lib. 3. cap. 11. per tot.* præcipuè *à n.* 11. D. Caſtill. *lib. 2. Quotid. Controv. cap.* 19.

435 De todo lo dicho ſe deduce evidentemente , y por ilacion forzoſa , que las lineas de los legitimos (las

qua-

quales, sin duda, debieron ser preferidas), acabaron, y se extinguieron en el Marquès de Mirabèl Don Pedro Pimentèl, que constituyò la ultima; y que debiendo por su muerte permitirse precisamente la entrada de los naturales, *ne Majoratus pereant, & Fundatorum memoria aboleatur*, ut diximus proximè *n.* 433. nos hallamos irremediablemente en el caso de ser Don Antonio Francisco Pimentèl, como su hijo, el unico en quien ha de continuar la succession, por la vulgar regla, que dice: *Quod finita qualitate prælationis, Majoratus non exit de linea ultimi possessoris.* Addentes ad D. Molinam *dè Hispan. primog. lib.* 1. *cap.* 6. *n.* 22. & *lib.* 3. *cap.* 5. *sub n.* 72. vers. *Nos verò in hac controversia*; D. Gregor. Lopez *in leg.* 3. *tit.* 13. *part.* 6. verb. *Mugeres, quæst.* 9. Cyriacus *Controvers.* 206. *per tot.* D. Castill. *lib.* 5. *cap.* 91. & 64. cum innumeris Roxas *de Incompatibilit. part.* 3. *cap.* 4. *à n.* 21. en donde cumùla repetidos solidissimos fundamentos en apoyo de dicho asserto, comprobandolo con varias Decisiones, assi del Real Consejo, como de esta Chancillerìa, y tambien con la decantada Sentencia arbitraria sobre la succession del Reyno de Aragon, en que fuè uno de los Juezes el Señor San Vicente Ferrer, la que se aprobò, y confirmò por la Silla Apostolica; Et latè Aguila *ibid.* Cardinal. de Luca *de Fideicomm. discurs.* 23. *n.* 9. ibi: *Sed etiam urget alia derivans ex receptissima regula, ut bona in unam lineam semel ingressa, in ea perpetuò continuare debeant, donec in totum evacuetur. Ac etiam altera, ut fœmina semel exclusa, perpetuò exclusa dicatur; donec adsunt personæ de genere excludentis.*

436 Vale tanto esta immediacion, que no basta la primogenitura natural para contrarrestarla, ni se atiende à la mejor linea en que se hallaron los ascendientes, ni à otra alguna circunstancia de las que suelen inducir prelacion: porque no hay qualidad, circunstancia, ò prelacion, que equivalga à la prerogativa de ser unico, y el mas immediato à el ultimo posseedor qualificado, ut tenent relati *num. præcedenti.*

437 Dos son las razones mas principales, que para ello dàn los Authores: Una es, que como en los Mayoraz-

razgos deba precisamente succeder el mas proximo al ultimo posseedor, si este dexa hijo, aunque *aliundè* se suponga incapàz por defecto de las qualidades apetecidas en la Fundacion, ninguno le puede hacer competencia, llegado el caso de no continuar, y haverse extinguido la succession qualificada; Roxas *ubi suprà n.* 28. ibi: *Sextò, ubi ferè omnes fortius figunt pedem, quia in Majoratibus semper debet succedere proximior ultimo possessori, & ad id allegant maximè Mieres dict. quæst. 6. n.* 215. *ex leg.* 40. *Tauri, per quam deciditur, quod filius, seù filia ultimi possessoris præfertur omnibus, & sic fœmina proximior ultimo possessori; & non alia, etiam proximior institutori, succedere debet.*

438 La otra, y mas comun se reduce à decir, que es tan impossible el retrogresso del Mayorazgo à la linea postergada, como el de el Rio contra su natural corriente; D. Molina *de Primogen. lib.* 1. *cap.* 3. *n.* 12. *cum Nigro Cyriaco, Baldo, Tiraquello, Caldas, Palacios Rubios, Menchaca, Gregorio Lopez, Mieres, Angulo, Andrea Knich, & Hermano, docet idem Roxas ubi suprà n.* 29. *& seqq.* ibi: *Quod hæreditates, sivè successiones ad proximiores confluunt, sicut flumen, quod naturalitèr fluit, & derivatur in proximum canalem, non autem retro ascendit, sed cursum prosequitur semper ad infrà, seù deorsum, & scisso canali, seù ejus universali vena, non utique retrocedit ad caput, seù principium venæ, sed per semper descendens cursum prosequitur:::: Quapropter sicut flumen influit in proximum canalem descendentem, non autem regurgitat suprà caput suum, ita & ipsæ successiones confluunt ad lineas communis stipitis.* Y todos se hallan tan conformes en este principio, que yà nadie lo duda, de tal suerte, que lo contrario *recessit ab aula.*

439 Pero à nuestro entender hay otra razon mas genuìna, ò à lo menos mas acomodada à el assumpto, y caso presente; y es, que en los Mayorazgos no componen linea para succeder todos aquellos à quienes falta la qualidad apetecida por los Fundadores, ò por la Ley, mientras hay otros en quienes se verifique; ut cum Oldrado D. Molina, & alijs tradit Aguila ad Roxas *part.* 8. *capit.* 7. *n.* 35. *&* 36. ibi: *Ideoque lineam constituere non potuit,*

tuit, quia ſuccedendi jus non habuit; Por quanto en el concepto legal no ſe reputan exiſtentes *in rerum natura*, ſino es muertos, por cauſa de ſu incapacidad; Argument. text. *in leg.* 1. §. *Sed & ſi Patruus,* 5. *ff. de Conjungend. cum emancipato liberis ejus*, ibi: *Nam ex hæredatus pater eorum pro mortuo habetur.* Leg. *Si necem*, 4. §. 2. *ff. de Bonis libert.* ibi: *Si deportatus Patronus ſit, filio ejus competit bonorum poſſeſsio in bonis liberti, nec impedimento eſt ei talis Patronus, qui mortui loco habetur.* Cum multis D. Molina *de Hiſpan. primog. lib.* 1. *cap.* 9. *n.* 27. *& tribus ſeqq.* ibi: *Incapax enim pro mortuo reputatur* :::::: *Ideòque primò vocato exiſtente incapaci ſtatim ſequenti ſubſtituto locus fit, ac ſi primus vocatus non fuiſſet* ::::: *Quod filius incapax non obſtat ſequentibus in gradu, ac ſi eſſet mortuus* ::::: *Noviſsimè cum alijs D. D. Petrus de Hontalba, & Arce de Jure ſupervenienti, quæſt.* 22. *n.* 82. *&* 83.

440 De donde claramente ſe infiere, que los que quedan poſtergados por defecto de la qualidad apetecida, y neceſſaria para la ſuccesſion, quedan conſiguientemente fuera de linea, aunque ſe les conceda la aptitud de formarla, en faltando los qualificados; pero como eſto lo han de hacer empezandola por sì, y no continuando la de ſus anteceſſores, de la qual nunca fueron *in ſenſu civili*, ceſſa el motivo de poderſe llamar de linea mejor, ò primogenita, y es preciſo tolèren, que la ſuccesſion ſe govierne, ſin retroceder, empezando en el miſmo en quien ſe acabò la qualidad, ſin otra primogenitura, que la que ſea compatible con ſu immediacion.

441 Y de eſto ſon frequentisſimas las experiencias en los Mayorazgos de rigoroſa agnacion, y de ſimple maſculinidad; porque ſiendo notorio, que mientras dura la qualidad và diſcurriendo ſu ſuccesſion de agnado en agnado, y de maſculo en maſculo, dexandoſe civilmente poſtergadas las hembras que encuentra, lo es igualmente, que al convertirſe en regular *ex defectu qualitatis*, ſigue en la mas immediata al ultimo poſſeedor, ſin reſpecto à primogenituras anteriores, ſuponiendolas para el caſo muertas, y como ſi no fueran de linea alguna, *ut ultrà dicta proximè num. mediato, docet cum multis Auguſt.*

Bar-

Barbosa Votor. decisiv. lib. 2. vot. 30. à n. 45. & Pegas *de Exclus. Inclus. Succes. & Erect. Majorat. cap.* 10. *n.* 540. ibi: *Undè optimè, & congruentèr se podè oppor ao supplicado, tu non es de linea, neque in te potest contiuari.*

442 En tanto grado, que aunque despues sobrevenga alguna persona qualificada, no puede hacer, que el Mayorazgo retroceda, ò salga de la linea en que entrò, se radicò, y consolidò su succesion, por ser esto imposible de Derecho; mediante à que la capacidad debe existir al tiempo de la muerte del ultimo legal posseedor, que es quando la Ley difiere la succesion, como con el señor Molina, Castillo, Larrea, Valenzuela, y otros, lo dice el Pegas *dict. cap. 9. de Exclus. Intrus. Succes. & Erect. Majorat. n.* 227. Y tambien porque para el intento lo unico que se aprecia, y atiende es la linea en quien se excitò la succesion no qualificada à el tiempo de acabarse las que lo eran; latissimè Mieres *de Majorat. part. 2. quæst. 6. à n.* 149. D. Castill. *Quotid. lib. 5. cap. 91. à n.* 26. Pat. Thom. Sanch. *lib. 4. Consilior. Moral. cap. 1. dub. 26. n.* 5. cum plurib. D. Olea *de Cess. Jur. tit. 3. quæst. 4. n.* 19. ibi: *Cui simile est, fœminam semel admissam propter defectum masculorum, non excludi per masculos posteà natos. Plena manu Roxas, & Aquila dict. part. 3. cap. 4. Facit Bald. cons. 200. n. 2. vol.* 5. ibi: *Conclusum enim, & consolidatum fuit feudum in ultimo masculo: Ergo transit per eum in filiam hæredem suam, & NON RESPICIT RETRO AD GRADUM DESTITUTUM, ET CADUCUM: nam quod semel est annichilatum nunquam resurgit.* : : : :

443 Y si asi sucede, quando *ex post facto* sobreviene una qualidad prelativa, que si huviera existido à el tiempo en que acaeciò la vacante legal, huviera sin duda estorvado la succesion à el que fuè admitido sin ella; què se dirà en nuestro caso, en el qual ni ha sobrevenido, ni puede sobrevenir tal prelativa qualidad?

444 Que no pueda sobrevenir es claro, mediante à que la qualidad, que dexò excluìdo al Marquès, fuè la de ilegitimo, y esta es la misma oy, que entonces, y de la misma suerte perjudica à su persona, que à sus hijos,

hijos, y descendientes, aunque sean legitimos; assi por deber todos venir representandole con el proprio defecto, y vicio, que lo excluye, cum plurimis D. Molin. *de Hispan. primogen. lib. 3. cap. 5. n. 41. & 42.* ibi: *Exclusa aliqua fœmina propter masculos censentur exclusi omnes, qui ab eadem fœmina descendunt:::: Exclusa namque radice, censentur exclusi omnes illi, qui ex ea radice procedunt.* Et ejus Addent. *ad lib. 3. cap. 3. n. 41.* versic. *Quod procedit etiam in filiis legitimis. In propriis terminis D. Larrea, Novar. Decis. Granat. part. 1. disput. 34. n. 63.* ibi: *At verò illegitimitatis vitium reale, & totam lineam inficit, ut cum semel illegitimus se interponit, omnis ejus posteritas excludatur. Tiraquell. de Primogen. quæst. 12. n. 13. D. Solorzan. de Jur. Indiar. lib. 2. cap. 19. n. 34.* Roxas *de Incompatibilit. part. 1. cap. 6. n. 110. Noguerol Allegat. 9. n. 26.* Mieres *de Majorat. part. 2. quæst. 2. à n. 31.* Gonzalez *ad Regul. 8. Cancell. gloss. 5. à n. 111.* D. Castill. *lib. 3. cap. 29. n. 3. & lib. 5. cap. 67. n. 29. & cap. 103. n. 12. 13. 14. & 22. in fine*; como por ser las lineas unas cadenas, que, en quebrando por uno de los eslabones, se consideran todas rotas; Text. *in leg. 2. tit. 6. part. 4. cap. Licet ex quadam, de Testib. leg. fin. §. Gradus, ff. de Gradib. & Affinit.* Escobar *de Puritat. 1. part. quæst. 4. §. 1. n. 20. & seqq. Roxas de Incompatibilit. 1. part. cap. 6. §. 1. n. 20.* D. Molina *de Primog. lib. 3. cap. 6. n. 34. Noguerol Allegat. 25. n. 290. Nicolaus Garcia de Benefic. part. 7. cap. 15. n. 34.*

445 Y si hay algun modo de unirlos legalmente, no es otro, que el de la legitimacion *per Rescriptum Principis*, que ha presentado, y obtuvo en tiempo habil Don Antonio Francisco Pimentèl (Memor. num. *699.*); pues aunque esta no induzca igualdad, ni prelacion en competencia de otro, que fuesse legitimo, y de legitimo Matrimonio, *D. Covarrub. lib. 3. Variar. cap. 6. n. 7.* versic. *Eadem equidem. D. Castill. lib. 5. Quotid. Controvers. cap. 106. per tot. cum pluribus Roxas de Incompatibilit. dict. part. 1. cap. 6. n. 69.* es preciso que la induzca respecto del mero natural (como lo es el Marquès); por ser regla cierta, que quando se disputa la succession de un Mayo-

razgo entre dos naturales, ò privilegiados, es preferido el mas afsiftido de qualidades, que lo habiliten para fucceder, como lo es el legitimado, el qual, en defecto de todos los legitimos, fe dice fer, y continuar la linea, y familia de los Fundadores, en la mifma forma que aquellos; *Roxas ubi proximè n. 79.* ibi: *Limita fecundò, non fuperftitibus legitimis agnatis, & cognatis, vel aliis vocatis ad fuccefsionem Majoratus, etiam fi in ejus fundatione cautum fit, quod non fuccedant naturales, nec legitimati, fed legitimi, & naturalis tantum; quia hoc cafu ob naturam Majoratus, & ratione fuæ perpetuitatis, LEGITIMATUS ERIT DE LINEA, ATQUE FAMILIA COGNATIONE, ET AGNATIONE, D. Molina lib. 1. cap. 4. n. 44. Mieres dict. 2. part. quæft. 1. n. 86. Lupus de Illegitimis, Comment. 3. §. 1. num. 35. & 77. Steph. Gratian. tom. 3. cap. 496. n. 9. & tom. 4. cap. 673. n. 22.* & Aguila *ibidem cum aliis pluribus.*

446 Y la razon es la que dexamos dicha, y trae el citado Aguila *n. 127.* ibi: *De prælatione autem inter ipfos exclufos, & incapaces dubitari continget, & breviter dicendum eft, eum, in quo minor exclufionis ratio militat, præferendum effe ei, qui cum majori ratione exclufus invenitur.* Y defpues en el numero figuiente 128. pone el exemplo en nueftros proprios terminos terminantes, notando al mifmo tiempo la diferencia, que hay del cafo de fer efpurio el legitimado, à el de fer natural, ibi: *Idem dicendum eft, fi naturalis cum fpurio legitimato concurrat, quia ejus incapacitas non ita odiofa eft, quam fpurii, etiam legitimati; SECUS SI LEGITIMATUS NATURALIS CUM SIMPLICITER NATURALI CONCURRERET, ut dixi:::: D. Gregor. Lopez in leg. 4. tit. 15. part. 4. gloff. En todas las honras. Gratian. Difcept. Forenf. tom. 4. cap. 635. Patr. Fragof. de Regimin. Chriftian. Reipublicæ, part. 3. difput. 20. §. 5. num. 61.* ibi: *Refolutio quadragefimafeptima: Inftituens Majoratum perpetuum, non folum vocat filios legitimos, fed illis deficientibus filios legitimatos ex Refcripto Principis; quia ita legitimati cenfentur de familia cognatione, & agnatione Majoratum inftituentis; ita Azor in Summa, tit. Quib. mod. natur efficiantur fui, §. In*

ſucceſsionibus autem. Caſtrenſis conſ. 34. vol. 2. n. 3. Alex. conſ. 2. lib. 1. n. 12. Decius conſ. 365. num. 5. ubi tradit legitimatos dici de linea, & familia teſtatoris, ſequitur Covarrub. de Sponſalib. 2. part. cap. 8. §. 10. n. 2. & 3. atque ita per legitimatos conſervatur agnatio; Decius conſ. 365. n. 5. & conſ. 433. n. 19. Gozad. conſ. 85. num. etiam 19. Et in fortioribus terminis Alvarez Pegas ad Ordinam. Portug. lib. 1. tit. 3. §. 1. gloſſ. 4. cap. 32. n. 211.

447 Es tan poderoſa, y eficàz la legitimacion por Reſcripto del Principe, que en ſu virtud, aun en los Mayorazgos de agnacion rigoroſa, ſe prefiere el agnado natural legitimado à la hembra legitima, y natural, como con el *Baldo, Jaſon, Alexandro, Alberto Bruno, Tiraquello, altero Roxas in Epitome, Gratiano, Tello Fernandez, Pedro Dueñas, Juan Gutierrez, Caldas Pereyra, Tiberio Deciano, Avendaño, Riminaldo, Burſato, y Menchaca,* lo dice el referido *Roxas dict. cap. 6. n. 82.* ibi: *Ab hinc deſcendit tertia limitatio, ad ſuccedendum in Majoratu agnationis, quando non ſuperſunt agnati, ſed fœminæ legitimæ, & naturales, tunc agnatus naturalis, attamen legitimus per Reſcriptum Principis, præferri debet in excluſionem fœminæ, tanquam agnatus de linea ex familia, pro conſervanda teſtatoris agnatione : : : : & ibi cum aliis Aguila*; pues ſi el legitimado *per Principis Reſcriptum* es de la linea, agnacion, y familia, y por tanto en los Mayorazgos de rigoroſa agnacion, ſe prefiere à la hembra legitima, y natural, impidiendo, que por eſta ſe ſuſcite agnacion artificioſa; con quanta mayor ſuperior razon ſe debe preferir, y anteponer à un mero natural, y mas ſiendo los preſentes Mayorazgos de regular ſucceſsion, ò quando mas, de ſimple maſculinidad? : : : :

448 Ultimamente: bien ſe atienda lo diſpoſitivo, bien lo condicional de toda fundacion de Mayorazgo; es indubitado, que quando ſe controvierte la ſucceſsion entre un legitimado *per Reſcriptum Principis*, y otros, que no ſon legitimos, y naturales, y que no eſtàn en el miſmo grado, ò quando ſe quiere que paſſe la ſucceſsion de una linea à otra, ò de un grado à otro grado, ò ſe pretende haver quedado los bienes libres, y

ex-

extinguidose el Mayorazgo por defecto de las personas qualificadas llamadas à su succession; en todos estos casos se prefiere el legitimado *per Rescriptum Principis*, y se entiende comprehendido en la parte dispositiva de la fundacion, aunque en ella se hallen solamente llamados los legitimos de legitimo Matrimonio, è impide la purificacion de la parte condicional, que se termine, bien el transito del Mayorazgo à otra linea, grado de personas, ò à distinta familia, bien à su extincion: lo que es tan indubitable, constante, y cierto, que como tal es entre todos recibido, y mas à vista de haverlo assi resuelto inconcusamente en todos tiempos la Sacra Rota Romana, como lo dice el doctissimo Cardenal de Luca *de Fideiccommiss. discurs.* 68. *n.* 6. ibi: *Tertius punctus quæstionis in genere, an filii legitimati per Rescriptum, tàm in parte dispositiva, quàm in conditionali venirent in hujusmodi dispositionibus, pariter modicam habuit disputationem; QUONIAM UBI NON AGITUR DE CONCURSU CUM LEGITIMIS, ET NATURALIBUS per veritatem ejusdem generis, vel substitutionis gradus, SED AGITUR DE TRANSITU DE LINEA AD LINEAM, seù de UNO substitutionum gradu ad alterum, aut cum contendentibus de expiratione Fideicommissi, & libertate bonorum, ita ut supponere opporteat totalem defectum lineæ, seù generis primò vocati. Et tunc, non refragante Testatoris voluntate continente restrictionem ad verè legitimos in constantia Matrimonij procreatos, juxta casum de quo in Romana de Arronijs coram Bichio, decis.* 105. *part.* 9. *RECEPTUM EST hujusmodi legitimatos succedere in Fideicommissis, & sic venire etiam in parte dispositiva, multò magis, AC INDUBITANTER ad impediendam purificationem partis conditionalis, ex latè congestis per Eugen. cons.* 52. *lib.* 1. *Laderch. cons.* 23. *Giovagn. cons.* 21: *lib. Fusar. quæst.* 408. *Capyc. Latro decis.* 3. *num.* 24. *cum seq. ET HANC OPINIONEM PERPETUO TENUIT ROTA ANTIQUA, MEDIA, ET MODERNA, ut apud Seraph. decis.* 880. *part.* 1, *Recent. decis.* 100. *part.* 5. *decis.* 241. *part.* 9. *Roman. Fideicomm. de Grifonibus coram Dunozetto inter suas decis.* 981. *reperit decis.* 28. *post Zuffum, & frequentèr in alijs, CUM SOLUM DIFFI-*

CUL-

CULTAS CADAT UBI CONCURSUS ESSET CUM VERE LEGITIMIS EJUSDEM GENERIS, *ut advertitur in Romana Fideicommissi* 8. *Junij* 1654. *coram Verospio, inhærendo antiquæ Magistrali Decisioni in Civitatis Castelli bonorum* 17. *Augusti* 1583. *coram Robusterio.*

449 Luego es notorio, è inqueſtionable el derecho prelativo, que aſsiſte à Don Antonio Franciſco Pimentèl, para que ſe le declare por legitimo ſucceſſor de eſtos Mayorazgos, ſiendo, como es, hijo unico natural del ultimo legal verdadero poſſeedor, y hallandoſe con la apreciable circunſtancia de eſtàr legitimado por la Real Cedula preſentada, que à inſtancia, y ſolicitud de Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, ſu Padre, fuè ſervida de expedir la Mageſtad del Señor Don Phelipe V. ſu data en Aranjuèz en el dia 26. de Abril de 1742. (Mem. dict. n. 699.); y mas à viſta de no tener otro competidor, que un mero natural, y de linea poſtergada, qual es, ſin àpice de duda, el Marquès: como todo queda clariſsimamente convencido, è irrefragablemente demoſtrado.

450. Dimos fin à eſta Alegacion, la que eſperamos ſe libre de la nota de difuſa, conſideradas la gravedad, y circunſtancias de eſta Cauſa, y las diverſas particularidades de que ſe compone ſu dilatadiſsimo hecho, que no ha ſido poſsible, ni fuera licito omitir; pues como dixo Plinio el menor, *lib.* 1. *Epiſt.*20. *ad Cornel. Tacit. Non minus non ſervat modum, qui infrà rem, quam qui ſuprà, qui adſtrictiùs, quam qui effuſiùs dixit, & prævaricatio eſt tranſire dicenda, prævaricatio etiam, & lævitèr attingere, quæ ſint inculcanda, infigenda, repetenda; nam pleriſque longiore tractatu vis quædam, & pondus accedit, utque corpori ferrum, ſic oratio animo, non ictu magis, quam mora imprimitur.*

451 Hemos procurado proceder con claridad, dificil de componer con lo ſuccinto; ut notavit Horat. *in Arte Poœtic.* & dixit Imperator Juſtinianus *in Proœm. Digeſt.* §. *Illud autem*, ubi Gloſſ. verb. *Compendium*, ibi: *Dum laboro fieri brevis, fio obſcurus.* Si acaſo lo hemos conſeguido, mereceràn diſculpa las repeticiones que ſe advirtieren, porque han ſido pueſtas con deſeo de manifeſtar

mas,

mas, y mas la notoria justicia de Don Antonio Francisco Pimentèl, y para quitar las dudas, y equivocaciones, que pudieran resultar de lo contrario, y mas à vista del empeño, con que el Marquès ha querido desfigurar el hecho verdadero, proponiendolo à su arbitrio, y apoyandolo con meras voluntariedades, y repetidas deposiciones de testigos falsos: permitido es en sentencia de los Jurisconsultos Paulo *in leg. 1. §. Sed sciendum, ff. de Ædilit. Edict.* ibi: *Ego puto ædiles tollendæ dubitationis gratiâ bis de eodem idem dixisse, ne qua dubitatio superesset*; y Papiniano *in leg. Qui mutuam, 56. ff. Mandati.*

452 Y como las doctrinas, y reglas generales son peligrosissimas, y por tanto de ninguna consideracion para la decision de los litigios, ut latè considerat Steph. Natten *de Just. vulnerata, part. 1. tit. 7. cap. 2. per tot.* & ex Cardin. de Luc. *diximus suprà num. 10.* quantas hemos expuesto, son puntuales, especificas, y terminantissimas en los respectivos casos para que se han propuesto, y deducido: las que compendiadas en esta Alegacion, segurissimo de la victoria, subministra à los señores Jueces Don Antonio Francisco Pimentèl, observando en lo possible lo que el cèlebre Jurisconsulto Alexandro hacia, aconseja el Cavalcano; y refiriendo à los dos, dice el Barbosa *in Praxi exigend. pension. part. 1. quæst. 6. n. 53. in fine*, ibi: *Tutissimum, inquit Vivius decis. 135. n. 4. cum seqq. se constituit pro victoria obtinenda, allegans Decisionem Legis, vel alicujus Doctoris in terminis; Cavalcanus decis. 30. n. 38. part. 1. idem dicit his verbis: Volo tibi tradere unam medicinam his nostris temporibus propter tot scribentium authoritates: quando habes causam aliquam, noli acquiescere, donec Legem, Glossam, aut Decisionem in terminis terminantibus invenies, & posteà illa inventa MITTE JUDICI, UT FACIEBAT pater veritatis D. Alex. in cons. 207. n. 5. vol. 4.*

453 A nuestro cuidado solo ha estado el recopilar, y representar los cumulados incontrastables fundamentos, que assisten à Don Antonio Francisco Pimentèl, para que se declare tocarle, y pertenecerle la succession de estos Mayorazgos desde la muerte de su Padre Don Pedro Pimentèl, Marquès de Mirabèl, ultimo legal posseedor

de

de ellos; ſin que, para que aſsi ſuceda, la integridad, notoria juſtificacion, y ſuperior literatura de los ſeñores Miniſtros, que han de determinar eſte Pleyto, neceſsite de mas exortacion, y advertencia, que hacerles preſente la juſticia de las Partes; por lo que concluìmos diciendo con Quintiliano: *Declamat.* 13. *Intelligo neque prudentiam veſtram deſiderare plura de cauſa, neque veſtram fidem, ac Religionem egere exortatione verè judicandi.* Y con Demoſthenes contra *Theſiphontem*: *Quod ſi rectè, & ut meretur cauſa: dixi, ut volui ſim deterius, ut potui: Vos autem Judices, & ex orationibus auditis, & ex ijs, quæ prætermiſſa ſunt, ipſi, eà, quæ juſta ſunt, & parti conducunt, decernitote.* Aſsi lo eſpera firmemente eſta Parte. S. I. O. V. D. D. M. S. C. Granada, y Junio 9. de 1748.

Doct. D. Nicolàs Garcia Holgado.